

Die Trennung von Staat und Kirche in Portugal

**Das Konkordat zwischen Portugal und dem
Heiligen Stuhl als Beispiel einer neuen Ordnung
von Kirche und Staat**

Thomas Kreppel

Frankfurt/Main

1962

Die Trennung von Staat und
Kirche in Portugal

Das Erkebnis zwischen Portugal und dem
Heiligen Stuhl als Beispiel einer neuen Ordnung
von Kirche und Staat

Inaugural-Dissertation

zur Erlangung des Doktorgrades
an der Philosophisch-Historischen Fakultät
der Ludwig-Maximilians-Universität
zu München

verfaßt von

Theodor Kroppel
aus München

München, Mai 1969



Digitized by the Internet Archive
in 2026

https://archive.org/details/IA41551911_0077

Die Trennung von Staat und Kirche in Portugal

Das Konkordat zwischen Portugal und dem Heiligen Stuhl als Beispiel einer neuen Ordnung von Kirche und Staat

Inaugural-Dissertation

zur Erlangung des Doktorgrades
der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Johann-Wolfgang-von-Goethe-Universität
in Frankfurt/Main

vorgelegt von

Thomas Kreppel
aus München

Frankfurt/Main 1962

Erstgutachter: Professor Dr. Adalbert ERLER

Zweitgutachter: Privatdozent Dr. Dr. Ekkehard KAUFMANN

Tag der mündlichen Prüfung: 20.6.1962



vorgelegt von
Thomas Kreppe
aus München

Frankfurt/Main 1962

INHALTSVERZEICHNIS

	Seite
Einleitung	1
I. Portugiesischer Staat und römische Kirche in der Geschichte	
1.) Das Entstehen des Staates Portugal im Kampf gegen die Herrschaft des Islam	4
2.) Frühe Maßnahmen gegen die Kirche in Portugal Placet - Recursus - Amortisationsgesetz	12
3.) Der Zerfall der kirchlichen Macht im Portugal der Aufklärung und im 19. Jahrhundert	13
II. Zur Vorgeschichte des Konkordatsschlusses von 1940	
1.) Das Trennungsgesetz von 1911 und die rechtliche Lage der Kirche in der Folgezeit	17
2.) Die kirchliche Reaktion, ihre Hauptgründe und -folgen	25
III. Das Konkordat vom 7. Mai 1940	
1.) Die Präambel; kuriale und portugiesische Verhandlungsbevollmächtigte	30
2.) Der rechtliche Status der Kirche in Portugal	32
A) Rechtspersönlichkeit der Gesamtkirche (Art. I)	
B) Rechtsfähigkeit der kirchl. Körperschaften (Art. III)	
C) Anerkennung der kirchl. Jurisdiktion (Art. II)	
3.) Das Recht des kirchlichen Vermögens in Portugal	41
A) Freiheit zu Gütererwerb und Güterverwaltung (Art. IV)	
B) Rückgewährung früheren Kirchenvermögens (Art. VI)	
C) Ausschluß von Staatsleistungen an die Kirche	
4.) Das öffentliche Wirken der Kirche	46
A) Freiheit der Kulthandlungen (Art. XVI)	
B) Das Schulwesen (Art. XX, XXI)	
C) Das Eherecht (Art. XXII-XXV)	
D) Feiertagsschutz, Militär- und Anstaltsseelsorge	
5.) Kirchliche Privilegien im portugiesischen Mutterland	58
6.) Die Besetzung der kirchlichen Ämter	61
A) Das Indigenats-Erfordernis (Art. IX)	
B) Die Politische Klausel (Art. X)	
7.) Das Missionsrecht, Freundschaftsklausel und Schlußbestimmungen	69
8.) Zusammenfassung und Überblick	70
IV. Die Trennung von Kirche und Staat - staatliche Praxis und politische Theorie	
1.) Die Gegenwartslage der Kirche in Portugal	72
2.) Zur Geschichte des Trennungsgedankens	76
3.) Das Trennungssystem - eine Konkordatskonzeption der Zukunft?	78

Verfassung der portugiesischen Republik
vom 19. März 1933, Titel IX und X

86

Konkordat zwischen Portugal und dem Heiligen Stuhl
vom 7. Mai 1940

89

LITERATURVERZEICHNIS

I. QUELLEN UND NACHSCHLAGEWERKE

Acta Apostolicae Sedis,

Commentarium Officiale - Rom -

Annuario Pontificio per l'anno 1960/1961

Città del Vaticano

Bilan du Monde 1960

Encyclopédie Catholique du Monde Chrétien

Antonio Simões Correia,

Codigo Penal Português - Lisboa 1959 -

Henricus Denzinger,

Enchiridion Symbolorum - Freiburg 1937 -

Enciclopedia Cattolica,

Città del Vaticano 1951

Grande Enciclopédia Portuguesa e Brasileira

begr. 1945 - Lisboa - Rio de Janeiro -

Zaccaria Giacometti,

Quellen zur Geschichte der Trennung von Staat und Kirche

- Tübingen 1925 -

Henrique Martins Gomes,

Codigo Administrativo - Coimbra 1960 -

Herder-Korrespondenz - Orbis Catholicus - Freiburg

P. Heribert Jone,

Gesetzbuch der lateinischen Kirche, 2. Auflage

Paderborn 1950

Hans Liermann,

Kirchen und Staat. 1954

Fernando Andrade Pires de Lima und

João de Matos Antunes Valera, Codigo Civil

Português - 2. Aufl. Coimbra 1956 -

Angelo Mercati,

Raccoltà di Concordati su Materie Ecclesiastiche

tra la Santa Sede e le Autorità Civili - 1954

Sergio Mochi Onory,

Fonti Canonistiche dell' Idea Moderna dello
Stato - Milano 1951 -

Die Religion in Geschichte und Gegenwart (FGG)

Handwörterbuch für Theologie und Religionswissenschaft
- 3. Aufl. ab 1956, Tübingen -

Artur Basilio de Sá,

Documentação para a Historia das Missões do Padroado Português
do Oriente - Lisboa 1954 -

II. GESAMTDARSTELLUNGEN UND MONOGRAPHIEN

- | | |
|-----------------------|---|
| Barion, H., | ' Kirche und Staat' in RGG 3. Aufl. Bd. III -
Tübingen 1959 |
| Barth, Karl | Christengemeinde und Bürgergemeinde -
München 1946 |
| Bates, M.S. | Glaubensfreiheit - New York 1947 - |
| Berber, F.J. | Lehrbuch des Völkerrechts - München 1960 - |
| v. Bergen, W. | Der Einfluß der Lateranverträge auf die staat-
liche Gesetzgebung Italiens mit besonderer Be-
rücksichtigung des Ehrechts - Diss. Frankfurt
1952 - |
| Dahm, G. | Völkerrecht - Stuttgart 1958 - (Bd. I) |
| Deuerlein, E., | Das Reichskonkordat - Düsseldorf 1956 - |
| Dibelius, O. | Grenzen des Staates, Tübingen 1949 |
| Diercks, G. | Portugiesische Geschichte - Berlin 1927 - |
| Dordett, A. | Die Ordnung zwischen Kirche und Staat
- Innsbruck-Wien-München 1958 - |
| Eichmann-Mörsdorf | Kirchenrecht, 6. Aufl., Paderborn 1951 |
| Elert, Werner | Morphologie des Luthertums - München 1931 - |
| Enneccerus-Kipp-Wolff | Lehrbuch des Bürgerlichen Rechts, Bd. 5
- Erbrecht von Kipp, neu bearb. von Coing
- Tübingen 1953 - |

- Erdmann, Carl Das Papsttum und Portugal im ersten Jahrhun-
dert der portugiesischen Geschichte (Abhandl.
der Preuß. Akad. der Wiss., Phil-hist. Klasse)
Berlin 1928
- Erlcr, Adalbert Kirchenrecht - 2. Aufl. Frankfurt 1957 -
- ders. Art. 'Eigenkirche' in RGG 3. Aufl. Bd. 2
(1958)
- Feine, H. E. Kirchliche Rechtsgeschichte, Bd. I
Die Katholische Kirche - 3. Aufl. Weimar 1955 -
- Forsthoﬀ, E. Lehrbuch des Verwaltungsrechts, Bd. I - Allge-
meiner Teil - 5. Aufl. München 1955 -
- Freyer, H. Weltgeschichte Europas - Wiesbaden 1948 -
- Giacometti, Z. Die Genesis von Cavours Formel 'libera chiesa
in libero stato' - Aarau 1919 -
- Gogarten, F. Die Kirche in der Welt - Heidelberg 1948 -
- Guggenheim Lehrbuch des Völkerrechts - Basel 1948 -
- v. d. Heydte Völkerrecht - Köln 1958 -
- Hinschius Staat und Kirche - Freiburg 1883 -
- Hirsch, Emmanuel Der Reich-Gottes-Begriff im neueren europäi-
schen Denken - Göttingen 1921 -
- Huber, E. R. Deutsche Verfassungsgeschichte, Bd. I Stuttgart
1958, Bd. II Stuttgart 1960
- ders. Verträge zwischen Staat und Kirche im Deut-
schen Reich, Breslau 1930
- Hudal, A. Der Vatikan und die modernen Staaten - 1935 -
- v. Humboldt, W. Grenzen des Staates (Ausg. Frankfurt 1947)
- Jestaedt, R. Das Reichskonkordat vom 20. 7. 1933 in der
nat. -soz. Staats- und Verwaltungspraxis unter
besonderer Berücksichtigung des Art. 1 - Ar-
chiv f. kath. Kirchenrecht Bd. 124 (1950)
S. 335 ff.
- Kahl, Wilhelm Staat und Kirche, in: Handbuch der Politik
Bd. I, - Berlin 1912 -

- | | |
|---------------------------|--|
| Kahl, Wilhelm | Die Deutsche Kirche im Deutschen Staat,
Berlin 1919 |
| Kaiser, Joseph H. | Die politische Klausel der Konkordate
- Berlin-München 1949 - |
| Kehr, P. | Das Papsttum und die Königreiche Navarra und
Aragon bis zur Mitte des XII. Jahrh. (Abh. der
Preuß. Akad. der Wiss., Phil-hist. Klasse)
Berlin 1928 |
| Kern, Eduard | Staat und Kirche in der Gegenwart
Hamburg - Berlin - Bonn 1951 |
| Koeniger-Giese | Grundzüge des katholischen Kirchenrechts
und des Staatskirchenrechts - Augsburg 1949 - |
| Konetzke, Richard | Geschichte des spanischen und portugiesischen
Volkes, Leipzig 1939 |
| ders. | Art. 'Portugal' in RGG, 3. Aufl. Bd.IV
- Tübingen 1961 - |
| Link, Ludwig | Die Besetzung der kirchlichen Ämter in den
Konkordaten Pius' XI. - Bonn 1942 - |
| Lourenço, Conego J.M. | Situação jurídica da Igreja em Portugal
- 2. Aufl. Coimbra 1945 - |
| Marini, E. | Goa, so wie ich es sah - Zürich 1957 - |
| Mayer, Otto | Die Trennung von Kirche und Staat
- Berlin-Leipzig 1919 - |
| de Medeiros, I.J. Tavares | Das Staatsrecht des Königreichs Portugal
- Freiburg 1892 - |
| Méjan, Louis V. | La Separation des Eglises et de l'Etat, Paris
1959 |
| Mulders, Alfons | Missionsgeschichte - Regensburg 1960 - |
| Penzel, Hans | Rechtssubjektivität der katholischen Kirche
und ihrer Institute in Frankreich seit Inkraft-
treten des Trennungsgesetzes vom 9.12.1905
- Leipzig 1928 - |

Pereira dos Santos, Francisco J.

Un état corporatif, La Constitution Sociale et
Politique Portugaise - Paris 1940 -

Raphael, Paul

La Republique et l'Eglise Romaine -de l'Esprit
Nouveau a l'Union Sacrée - Paris 1948 -

Rommen, H.

The State in Catholic Thought - St. Louis/
London 1947 -

Salazar, Antonio de Oliveira

Discursos e Notas Politicas, Bd. II Coimbra 1943
- Bd. III 1945 -

ders.

Portugal, das Werden eines Neuen Staates
- Essen 1938 -

Schmitt, Carl

Römischer Katholizismus und politische Form
- München 1925 -

da Silva Rego, Antonio

Le Patronage Portugais de l'Orient - Lisboa
1957 -

Sohm, R.

Das Verhältnis von Staat und Kirche aus dem
Begriff von Staat und Kirche entwickelt
- Zeitschrift für Kirchenrecht Bd. 11 - 1873 -
S. 157

Stutz, Ulrich

Kirchenrecht, in: Kohler-Holtzendorffs
Enzyklopädie der Rechtswissenschaft Bd. 5
- 1914 -

ders.

Die Päpstliche Diplomatie unter Leo XIII.
nach den Denkwürdigkeiten des Kardinals
Domenico Ferrata - Berlin 1926 -

Sturzo, Luigi

Kirche und Staat - Augsburg 1932 -

Sauer, E.

Grundlehre des Völkerrechts - 3. Aufl.
Köln 1955 -

Sauer, W.

System des Völkerrechts - Bonn 1952 -

Verdroß, Alfred

Völkerrecht - 3. Aufl. Wien 1955 -

Weber, Max

Gesammelte Aufsätze zur Religionssoziologie
- Tübingen 1947 -

- Weber, Werner Art. 'Konkordate' in RGG Bd. III
- Tübingen 1959 -
- Wenzel, Bernhard Josef Portugal und der Hl. Stuhl - Lissabon 1958 -
ders. Kirchliches Eherecht in Portugal, in: Archiv
für kath. Kirchenrecht Bd. 126/II - Mainz
1953/54 - S. 328 ff.
- Wohlhaupter, Eugen Bespr.: Pérez, El patronato español en el
Virreyno del Perú durante el siglo XVI,
Savigny-Zeitschrift für Rechtsgeschichte
(SavZ) Kanonistische Abt. XXVIII - 1939 -
S. 576 ff.

ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS

AAS	Acta Apostolicae Sedis, Commentarium Officiale
Art.	Artikel
BayBS	Bereinigte Sammlung des bayerischen Landesrechts
c.	canon, des:
CodJC	Codex Juris Canonici
CodAdm	Codigo Administrativo
CodCiv	Codigo Civil Português
CodPen	Codigo Penal Português
Const.	Constituição Política da Republica Portuguesa
GS	Gesetzsammlung für die Königlichen Preußischen Staaten
GS, NW.	Sammlung des bereinigten Landesrechts Nordrhein-Westfalen
GVBl.	Gesetz- und Verordnungsblatt
Konk.	Konkordat
PK	Konkordat zwischen Portugal und dem Hl. Stuhl vom 7. Mai 1940
RGG	Die Religion in Geschichte und Gegenwart, Handwörterbuch für Theologie und Religions- wissenschaft
RK	Reichskonkordat vom 20. Juli 1933

EINLEITUNG

Die Verfassung der Portugiesischen Republik vom 19. März 1933 enthält den für einen deutschen Betrachter überraschenden Grundsatz:

'O Estado mantém em relação à Igreja Católica o regime de separação...',
'Der Staat hält im Verhältnis zur Katholischen Kirche das System der Trennung aufrecht'.⁽¹⁾

Die Norm überrascht zunächst, weil das System der Trennung überwiegend in nichtkatholischen Ländern zuhause ist und selbst dort aus politischen, soziologischen und juristisch-begrifflichen Gründen so starke Modifikationen erfahren hat, daß der Jurist kaum noch die 'Trennung von Staat und Kirche' als hinreichende Kennzeichnung des neueren Rechtszustandes empfindet: 'Koordination' ist die Zauberformel der Gegenwart. Wenn das in dem zur Hälfte protestantischen Deutschland Ereignis wurde - um wieviel eher sollte man es in Portugal erwarten, einem Lande, in dem nach der Religionsstatistik dieselbe Kirche dominiert, die in These 55 der Enzyklika Syllabus Pius' IX. von 1864 den Gedanken der Trennung von Staat und Kirche ausdrücklich als Irrtum verworfen hat. Oder ist hier in schematischer Oberflächlichkeit altes demokratisches Gedankengut übernommen worden, das im Grunde nicht ernst genommen sein will, das vor allem mit der Verfassungswirklichkeit nicht übereinstimmt?

So einfach liegen die Dinge nicht. Der ferner stehende Betrachter, der in Portugal eine Regelung nach Art. der italienischen Lateranverträge von 1929 erwartet, sieht sich von dem Ernst und der Tragweite des Art. 45 der portugiesischen Verfassung überrascht. Denn das Trennungssystem ist auch die Grundlage des Konkordates zwischen Portugal und dem Heiligen Stuhl vom 7. Mai 1940. Diesem Konkordat ist die nachfolgende staatskirchenrechtliche Untersuchung gewidmet.

Das Interesse des Juristen für das Recht anderer Staaten pflegt sich an deren weltpolitischer Bedeutung zu entzünden. Das kontinentale Portugal spielt nun freilich seit dem Ausgang des 18. Jahrh. selbst in der europäischen Politik keine bedeutende Rolle mehr. Die Gründe liegen heute in der geographischen Lage, in der bescheidenen industriellen Kapazität des Landes, seiner Hinwendung zu den überseeischen Provinzen und nicht zuletzt in der außenpolitischen Zurückhaltung der Regierung Salazar. Trotzdem ist es falsch, das kirchenpolitische System Portugals als eine Frage minderen Ranges zu betrachten, die den deutschen Kir-

1) Constituição Política da República Portuguesa v. 19. März 1933, Teil I Titel X Art. 45. Die Übersetzung des Titels X der Verfassung in der hier zitierten heutigen und in der ursprünglichen Fassung ist im Anhang wiedergegeben.

chenrechtler nicht zu interessieren brauchte. Mindestens der eine Partner hat Weltbedeutung: die Römische Kirche. Welche Gründe haben sie bewogen, ein für sie ungewöhnliches System im Verhältnis von Staat und Kirche gutzuheißen? Ist hier ein neuer Weg beschritten worden, der als Modell für künftige Konkordate in Frage kommt, etwa in Mittel- und Südamerika?

Aber auch der staatliche Partner sollte nicht unterschätzt werden. Portugal ist alles andere als ein toter Winkel der Weltgeschichte. Die isolierte Lage des Landes hat den Staat zu keiner Zeit vor den Auswirkungen der großen geistigen und sozialen Umschichtungen in Europa bewahrt. Aufklärung, napoleonische Eroberung, Restauration, liberale Revolution und die Erschütterungen des Ersten Weltkrieges haben die durch ihre weltweiten Interessen hochempfindliche Nation in tiefgehenden inneren und äußeren Auseinandersetzungen zu immer neuen Wandlungen ihrer politischen Struktur gezwungen. Die Partner der Konkordatsverhandlungen von 1940 hatten sich mit einer staatlichen Situation auseinanderzusetzen, in der in besonderem Maß alle jene Bestrebungen Gestalt gewonnen hatten, die seit der französischen Revolution die innere Form der europäischen Staaten zu verändern und zu bestimmen trachteten. Eine der bezeichnendsten Erscheinungen dieser Art war in Portugal wie in anderen europäischen Republiken der politisch und juristisch verfestigte Gegensatz zur römischen Kirche. Die bewußte Auseinandersetzung mit diesem Erbe gibt dem Vertragswerk von 1940 beispielhafte, über Portugal hinausreichende Bedeutung.

Gleichzeitig mit dem Konkordat wurde zwischen Portugal und dem Hl. Stuhl ein Missionsabkommen geschlossen, das die Rechtsbeziehungen zwischen Staat und Kirche in den überseeischen Provinzen ⁽²⁾ in einer von den Bestimmungen für das Mutterland wesentlich abweichenden Weise regelt. Auf dieses Abkommen kann im Rahmen der folgenden Untersuchung nicht näher eingegangen werden; die Mitwirkung staatlicher Instanzen bei der Missionsbetreuung überseeischer Gebiete und die staatsnahen Funktionen der katholischen Missionseinrichtungen führen zu Interessenlagen und Rechtsbeziehungen eigener Art, die aus dem Rahmen der hier zu behandelnden Problematik europäischer Konkordate herausfallen. ⁽³⁾ Es darf aber nicht übersehen werden, daß Konkordat und Missionsabkommen entstehungsgeschichtlich ein Ganzes bilden und das eine

- 2) Das portugiesische Staatsgebiet umfaßt neben dem kontinentalen Mutterland: in Europa die Inseln Madeira und die Azoren; in Afrika die Kap-Verdeschen Inseln, die Inseln San Thomé und Príncipe, Portugiesisch-Guinea, S. João B. de Ajudá, Kabinda, Angola und Moçambique; in Asien Macão (China) und den 'Staat von Indien', insbesondere Goa (inzwischen von Indien okkupiert); in Ozeanien Timor. (Art. 1 der Port. Verfassung vom 19. 3. 1933).
- 3) Zum Missionsabkommen vgl. die einschlägigen Abschnitte in der umfangreichen und eingehenden Arbeit von Bernhard Josef Wenzel, Portugal und der Hl. Stuhl. Ein Beitrag zur Geschichte der Missions- und Völkerrechtswiss. (Lissabon 1958).

ohne das andere nicht in dieser Form zustandegekommen wäre. Der Verzicht auf die Untersuchung wichtiger Motive mancher Forderungen und Zugeständnisse ist jedoch durch die Erwägung gerechtfertigt, daß gerade die Haltung zum Trennungsgrundsatz für die Kirche eine grundsätzliche Frage ist, bei der für taktische Erwägungen wenig Raum bleibt. Für die Beurteilung einer solchen grundsätzlichen Haltung aber ist es wichtiger, zu sehen, w e l c h e Regelungen der Kirche annehmbar erscheinen, als zu erkennen, w a r u m sie im Einzelfall zugestanden wurden.

Das Konkordat verdient aber auch deshalb die gesonderte Behandlung, weil es zwar die Missionsregelungen weitgehend beeinflußt hat, nicht aber umgekehrt von deren Geltung abhängig ist. Nach den Erfahrungen der portugiesischen - und gerade auch der jüngsten - Geschichte können sich die Verhältnisse in überseeischen Gebieten so schnell und grundlegend ändern, daß neue Missionsregelungen die alten ersetzen müssen; von solchen Veränderungen aber bliebe das Konkordat unberührt.

x x x

Zum Verständnis der Voraussetzungen und des Inhalts des Konkordats von 1940 muß der Untersuchung ein Überblick über die Entwicklung des Verhältnisses zwischen Staat und Kirche in der Geschichte Portugals vorangeschickt werden.⁽⁴⁾

4) Wenn im Folgenden von 'Kirche' die Rede ist, so ist immer die Römisch-katholische Kirche gemeint, der im portugiesischen Mutterland 96,5 % der Einwohner angehören (1960). Andere Konfessions- und Religionsgemeinschaften bestehen zwar, fallen aber im öffentlichen Leben nicht ins Gewicht.

I. PORTUGIESISCHER STAAT UND RÖMISCHE KIRCHE IN DER GESCHICHTE

1. Das Entstehen des Staates Portugal im Kampf gegen die Herrschaft des Islam

Der europäische Teil des heutigen portugiesischen Staatsgebietes im Westen der iberischen Halbinsel, von der das Land etwa ein Sechstel bedeckt,⁽⁵⁾ gehört zu den am frühesten vom Meer her erschlossenen Gebieten Europas. Eine Vielzahl ethnischer Einflüsse, Iberer, Phönizier, Karthager, Römer, Westgoten, Mauren, später eine unverhältnismäßig starke Kolonisationsvermischung bestimmen das Bild seiner Bevölkerung.⁽⁶⁾ Staat und Nation haben sich im Kampf gegen die islamischen Eroberer gebildet: Provinz um Provinz des späteren Staatsgebietes mußte dem Islam abgerungen werden.

Als Staat ging Portugal aus dem nordiberischen Königreich von Kastilien und León hervor. Dieses war, von Alfons VI. (1072 - 1109) geeint, zum mächtigsten der aus den baskischen und galizischen Widerstandszentren gegen die Conquista entstandenen Reiche und zum Ausgangspunkt der Wiederoberung Spaniens geworden. Alfons VI. belohnte die ihm dabei von burgundischen und britannischen Rittern geleistete Hilfe durch großzügige Belohnungen. So gab er um 1095 alle galizischen Gebiete südlich des Minho bis zu der von seinem Vater Ferdinand I. in langen Kämpfen gegen das Omajadenkalifat eroberten Grenzgrafschaft Coimbra dem Grafen Heinrich von Burgund zu Lehen. Mit Heinrichs Kampf um die Unabhängigkeit seiner Provinz 'Portucalia' von der leonesischen Oberherrschaft beginnt die politische Geschichte Portugals.

Ihr Anfang ist bestimmt von zwei Existenzfragen des jungen Staatsgebildes: einerseits von der Notwendigkeit, die Unabhängigkeit gegenüber dem christlichen Nachbarn im Norden zu erringen und zu sichern; andererseits von dem Erfordernis, den Herrschaftsraum gegen die Mauren im Süden und Osten zu behaupten und auszudehnen. Vor diese doppelte Aufgabe gestellt, ohne selbst über mehr als eine bedrohte Residenz und eine Armee von wechselnder Stärke zu verfügen, waren die portugiesischen Grafen auf wirksame politische Hilfe von außen angewiesen. Sie bedurften vor allem eines Bundesgenossen, dessen Autorität die Unabhängigkeitsforderung Portugals gegenüber Kastilien-Léon unterstützte.⁽⁷⁾ Unbeschränktes Ansehen auf der Halbinsel, soweit sie dem Christentum zurückgewonnen war, genoß der Hl. Stuhl,

5) 92161 qkm gegenüber einer Gesamtfläche der iberischen Halbinsel von 588.438 qkm. Das gesamte portugiesische Staatsgebiet umfaßt 2.174.097 qkm.

6) 7.856.913 Einwohner (1959) ohne Madeira und die Azoren.

7) Vgl. Carl Erdmann, Das Papsttum und Portugal im 1. Jh. der portugiesischen Geschichte (Abhandl. d. Preuß. Akad. der Wiss., phil.-hist. Kl., Nr. 5, 1928) S. 3.

dessen Autorität so groß war, daß die Gewährung der Anerkennung durch ihn 'für jedes jener kleinen Reiche von entscheidender Bedeutung'⁽⁸⁾ sein mußte. Da Rom zugleich die Sache der Reconquista mit allen Mitteln zu fördern bereit war, lag es für das im Kampf gegen die Mauren stehende Portugal nahe, 'gute Dienste' und Unterstützung bei der Kurie zu suchen.

Aber die Unabhängigkeit mußte nicht nur gegenüber den weltlichen Herrschern Kastiliens durchgesetzt werden. So wenig wie das deutsche Königtum jener Zeit konnten die portugiesischen Grafen auf die Mitarbeit des nationalen Klerus, auf die Hilfe der Bischöfe verzichten. Solange diese leonesischen oder kastilischen Erzbischöfen unterstanden, war die staatliche Unabhängigkeit Portugals kaum aufrecht zu erhalten. Nur wenn Rom die kirchliche Unabhängigkeit der portugiesischen Bistümer billigte, konnte die Anerkennung der staatlichen Autonomie Portugals zu erlangen sein.

Im Verhältnis zu Kastilien-Léon kam es im Frieden von Zamora (1143) zu einer vorläufigen Stabilisierung. Der Ausgleich war wesentlich erleichtert worden durch die Einflußnahme des päpstlichen Legaten Guido und des Erzbischofs von Braga, João Peculiaris. Peculiaris war es auch, der in lebenslangem Bemühen erreichte, was die Frage der portugiesischen Unabhängigkeit auf dem kirchenrechtlichen Gebiet entschied: die Anerkennung der Selbstständigkeit der portugiesischen Bistümer unter der Metropole Braga. Wir haben Anlaß zu der Annahme, daß es sein Einfluß war, der den König Afonso Henrique (1128 - 1185) zu dem für die Geschichte Portugals entscheidenden Schritt bewegte: der König trug Portugal dem Hl. Petrus und der römischen Kurie auf und leistete 1143 Papst Innocenz II - in die Hand des Kardinallegaten Guido - den Lehnseid.

In dieser Zeit schärfster Auseinandersetzungen um Wesen und Rechtsgrund weltlicher Herrschaft mußte der Kurie die freiwillige Anerkennung der päpstlichen Lehnsoberhoheit durch einen weltlichen Fürsten von höchstem Wert sein. Freilich konnte die Lehnabhängigkeit in so entfernten Ländern wie den spanischen "faktische Konsequenzen im Sinne römischer Herrschaftsrechte" kaum haben.⁽⁹⁾ Für den Lehnsmann aber, der sich durch seine Lehnabhängigkeit vom Hl. Stuhl aus der weltlichen Oberhoheit eines anderen Herrschers zu befreien suchte, bedeutete die Annahme von Lehnseid und Lehnzins durch den Papst die wichtigste Legitimierung seiner Herrschaft.

Lucius II. antwortete auf den portugiesischen Lehnseid mit dem Versprechen des Schutz : für Afonso Henrique und seine Nachfolger; Kastilien protestierte vergeblich. Für den Papst mag das Eingehen auf die portugiesische Politik von dem Wunsch gelenkt gewesen sein, den Anspruch Gregors VII.

8) Vgl. Erdmann a. a. O. S. 3

9) Erdmann a. a. O. S. 30

auf die ganze spanische Halbinsel verwirklicht zu sehen ⁽¹⁰⁾. Vor allem aber wird seine Absicht bestimmend gewesen sein, den kirchlichen Einfluß im äußersten Westen der damaligen Welt zu festigen. Die Kurie vermied zwar in der Urkunde von 1144 die ausdrückliche Anerkennung einer staatlichen Unabhängigkeit Portugals noch sorgsam; ⁽¹¹⁾ erst als 35 Jahre später Afonso Henrique seinen Herrschaftsbereich nach der Eroberung von Santarem und Lissabon (1147) nahezu verdoppelt und andererseits das leonesisch-kastilische Reich sich geteilt hatte, gestand Alexander III. in der Bulle 'Manifestis probatum' ⁽¹²⁾ dem Portugiesen den Königstitel zu. Er bestätigte damit nur noch was durch das Versprechen des päpstlichen Lehnsschutzes eingeleitet und durch die starke politische Wirkung der kurialen Anerkennung befestigt worden war, nämlich die Selbständigkeit Portugals unter den Königreichen der iberischen Halbinsel.

Die grundsätzliche Anerkennung der päpstlichen Lehnshoheit über das Land blieb durch sechs Jahrhunderte hindurch die Grundlage der portugiesischen Politik gegenüber der Kurie. Auch die Konstellationen blieben sich ähnlich; Portugal bedurfte der moralischen, politischen und schiedsrichterlichen Unterstützung gegenüber dem mächtigen Nachbarn. Niemand vermochte sie wirkungsvoller zu gewähren als der Hl. Stuhl. Die Kurie konnte und wollte nicht darauf verzichten, jede Macht zu unterstützen, die zur Zurückdrängung des Islam, zur Ausbreitung des Glaubens, zur Gewinnung neuer Küsten für das Christentum beitrug; Portugal aber war zur maritimen Expansion gezwungen, um seinen Lebensraum zu vergrößern. Das brachte die Forderung der Missionstätigkeit in den neuen Gebieten als Rechtfertigung und Besitzsicherung zugleich mit sich. Träger dieser doppelten Aufgabe wurden die aus der Nationalisierung universal-christlicher Ritterorden entstandenen portugiesischen Militärorden.

Die portugiesischen Könige haben diese Konstellation in den folgenden Jahrhunderten durch stetige Intensivierung der Beziehungen zur römischen Kurie zu nutzen gewußt. Auch die zeitweiligen Auseinandersetzungen mit dem nationalen Klerus, auf die noch einzugehen sein wird, minderten die

⁽¹⁰⁾ Erdmann (a. a. O.) lehnt diese Annahme ab und meint, jener Ausspruch Gregors sei wohl zu dieser Zeit schon vergessen gewesen. Vgl. hierzu ausführlich P. Kehr, Das Papsttum und die Königreiche Navarra und Aragon bis zur Mitte des 12. Jh., Abhandl. d. Preuß. Akad. d. Wiss., phil.-hist. Klasse Nr. 4 - 1928 -

⁽¹¹⁾ Der Text des päpstlichen Reskriptes ist bei Wenzel a. a. O. S. 32 teilweise wiedergegeben.

⁽¹²⁾ vom 10. Juni 1179; der König dankte mit einem Geschenk von 1 000 Goldstücken; vgl. Lourenço, Situação Jurídica da Igreja em Portugal (Coimbra 1945) S. 5. f. und Erdmann a. a. O. S. 49

Bemühungen um das gute Verhältnis zu Rom kaum.

Seinen bedeutendsten rechtlichen Niederschlag fand dieses Verhältnis gegenseitiger Ziele und Interessen in dem System geistlicher und territorialer Rechte und Pflichten, das als 'Padroado português' mit der Eroberung und Missionierung des portugiesischen Weltreichs im 14. und 15. Jahrh. untrennbar verbunden ist. Der 'Patronatus Portugalliae' ('Padroado') stellt sich dar als Summe von Privilegien, Rechten und Verpflichtungen, die die portugiesische Krone in Ansehung ihrer überseeischen Erwerbungen von der Mitte des 15. Jahrh. an erworben hat. "Le Patronage Portugais de l'Orient ... n'a pas surgi d'un jour à l'autre, en un moment donné de l'histoire; il a été bien plutôt une accumulation successive de droits et de privilèges conférés par l'Eglise aux souverains portugais."⁽¹³⁾ Die päpstlichen Bullen, die das ausschließliche Recht der portugiesischen Krone auf die Evangelisierung Afrikas und des Orients begründeten, sind nicht nur nach Zahl und Umfang ungewöhnlich - sie bilden eines der umfangreichsten Bullarien der Christenheit -, sondern auch wegen der Energie und Bestimmtheit, mit der sie das portugiesische Vorrecht gegen zukünftige Beeinträchtigungen zu schützen suchen.⁽¹⁴⁾ In den Bullen 'Dum diversas' (1452) und 'Romanus Pontifex' (1455) spricht Nikolaus V. dem portugiesischen König das Eigentum an allen eroberten oder noch zu erobernden Gebieten zu. Dazu verleiht er ihm die ausschließliche Befugnis, in diesen Gebieten die Heiden zu bekämpfen, zu unterwerfen, ihnen das Evangelium zu bringen und sie zu taufen. Neben diesem Missionsmonopol begründeten die päpstlichen Bullen ein portugiesisches Handelsmonopol. Als 'Patronats'-Herren hatten die portugiesischen Könige neben Schutzrecht und Schutzpflicht das Präsentationsrecht und das Recht auf die Einkünfte.

Die königlichen Vorrechte übertrafen damit weit die Rechte aus einem Patronat, wie es sich im gemeinen kirchlichen Recht seit dem 13. Jahrh. entwickelt hatte und heute in c. 1448 ff., insbesondere c. 1455 CodJC abschließend geregelt ist - 'abschließend' sowohl durch das Verbot der Neubegründung als auch hinsichtlich seines Rechtsgehalts. Die Rechte der portugiesischen Monarchen aus dem 'Padroado' bezogen sich nicht nur auf die geistliche Herrschaft, die allein im heutigen Patronatsrecht noch anklingt. Sie umfaßten vielmehr auch die materielle Seite der Kirchentätigkeit, das Recht am kirchlichen Vermögen. Vor allem aber gab der 'Padroado' einen territorialen Besitztitel, ein Recht auf die neu eroberten Gebiete. Damit geht dieses Institut über den geistlichen Bereich weit hinaus.

13) Antonio da Silva Rego, *Le Patronage Portugais de l'Orient* (Lissabon 1957), S. 3

14) da Silva Rego, a.a.O. S. 5

W e n z e l ⁽¹⁵⁾ möchte deshalb im Padroado zwei voneinander zu unterscheidende Rechtsinstitute sehen. Dem 'Jus patronatus', aus dem päpstlichen Missionsrecht abgeleitet und geistlichen Ursprungs, stehe ein 'Jus inventionis' gegenüber. Darunter will W e n z e l ein im freien internationalen Vertragsrecht begründetes Recht auf die Eroberung und den Besitz neu zu entdeckender heidnischer Gebiete verstanden wissen, das der Hl. Stuhl als Völkerrechtssubjekt, nicht aber als höchste geistliche Instanz der Kirche anerkennt.

M u l d e r s ⁽¹⁶⁾ versucht, den 'Padroado' begrifflich als 'königliches Vikariat' zu fassen.

Beide Versuche, das vielfältige Rechtsgebilde kanonistisch einzuordnen gehen m.E. einen falschen Weg. Wesen und Bedeutung dieses 'Patronats' sui generis werden nicht geklärt, wenn man es der Rechtslogik und den Begriffen einer späteren Zeit zu subsumieren sucht. Wenzel hat vom heutigen Standpunkt aus natürlich recht, wenn er meint ⁽¹⁷⁾, daß ein absolutes Recht, 'Entdeckerrecht', '(Jus inventionis)', auf unerforschte Teile der Welt weder durch zweiseitigen Vertrag unter abendländischen Entdeckermächten noch durch päpstliches Edikt begründet werden kann. Für den historischen Rechtsgehalt des 'Padroado' ist aber allein entscheidend, welche Rechtswirkungen es nach d a m a l i g e r Ansicht hatte, wenn der Papst in einer Bulle wie 'Divino amore communiti' von 1452 seinem Lehnsuntertan das Recht zusprach,

'regna quoque (sc. Sarracenorum, paganorum, infidelium), ducatus, comitatus, principatus, aliaque dominia, possessiones, et bona huiusmodi tibi et successoribus tuis, Regibus Portugalliae perpetuo applicandi et approximandi, ac in tuos et eorundem successores usus et utilitates convertendi, plenam et liberam auctoritate apostolica, tenore praesertium, concedimus facultatem', ⁽¹⁸⁾.

Wenn ein solches Edikt im 15. Jahrhundert kein territorialer Besitztitel war, - was konnte dann überhaupt ein 'Recht' auf die Länder der Ungläubigen schaffen? Die Ausklammerung des kriegerischen 'Jus inventionis' lenkt vom geschichtlichen Wesen und von der Bedeutung des 'Padroado' ab. Die päpstliche Konzession der debellatio heidnischer Reiche und ihrer Angliederung an das portugiesische Herrschaftsgebiet ist vielmehr ein untrennbarer Bestandteil des 'Padroado'. Denn die darin liegende territoriale Garantie ist der eigentliche Ausgleich für die unerhörten Lasten, die Portugal mit der Mission auf sich nahm. Allein die sehr beschränkten kanonischen Patronatsrechte i. S. des damals geltenden gemeinen Kirchenrechts waren es doch

15) a. a. O. S. 131 ff.

16) A. Mulders, Missionsgeschichte - Regensburg 1960 - S. 202

17) a. a. O. S. 132

18) Zitiert nach der Wiedergabe bei Wenzel a. a. O. S. 89.

wohl kaum, was die Portugiesen veranlaßte, immer neue Missionare auszubilden, in den Kolonien Klöster zu gründen, Kirchen zu bauen und die volle wirtschaftliche Last all dessen zu tragen, was die Missionierung der neuen Gebiete erforderte. Die Verbindung von geistlichem Recht und irdischem Nutzen hatte für das Mittelalter überdies nichts Verwerfliches; sie bedarf deshalb auch keiner rechtfertigenden Konstruktion.

Aber auch der von *Mulders* wiederaufgenommene Begriff des 'königlichen Vikariats' scheint mir dem 'Padroado' nicht gerecht zu werden. Zwar sprachen spanische Juristen schon im 16. und 17. Jahrh. hinsichtlich des spanischen Patronats in Südamerika von einem 'königlichen Vikariat' in dem Sinne, 'daß der König ---- als *legatus a latere* des Papstes zu gelten habe oder als ständiger *vicarius papae*'⁽¹⁹⁾. (Die spanischen Könige selbst haben eine so weit gehende Theorie nie gebilligt). Aber selbst wenn der Begriff des 'Vikariats' auf die umfassenden geistlichen Rechte der Patronatsherrn annähernd zutrifft, so wird er doch in keiner Weise der territorialen Stellung gerecht, die den portugiesischen Königen vom Hl. Stuhl eingeräumt und zuerkannt wurde.

Gerade die Verbindung territorialer und geistlicher Rechte aber macht die Eigenart des 'Padroado' aus.

Das legt den Vergleich mit einem Rechtsinstitut nahe, das ebenfalls durch die eigenartige Verbindung dieser Elemente gekennzeichnet ist, nämlich mit der 'germanischen Eigenkirche' (Stutz). Das Eigenkirchenwesen war, nachdem es seit dem 7. Jahrh. im germanischen Bereich größte Bedeutung erlangt hatte, mit den Westgoten auch nach Spanien vorgedrungen⁽²⁰⁾. Alexander III. hatte zwar nach dem Ende des Investiturstreits niederes und höheres Eigenkirchenwesen zurückdrängen und durch das Patronatsrecht mit seinen ungleich geringeren Privilegien ersetzen können. Aber seitdem hatte sich die Lage für die Kirche wieder sehr erheblich gewandelt: die Entdeckungen stellten sie, die den neuen Völkern das Christentum bringen wollte und mußte, vor eine mit eigenen Mitteln nicht zu lösende Aufgabe; zugleich war sie vom Vordringen der Osmanen im Süden und Osten hart bedrängt. Das kirchliche Gesamtinteresse verlangte daher eine Ausnahme gegenüber dem gemeinen Kirchenrecht, das das Stadium der Eigenkirche längst überwunden hatte; es rechtfertigte auch so umfassende Rechte, wie sie den Portugiesen im 'Padroado' gewährt wurden und die dem Privileg einer kolonialen Eigenkirche der portugiesischen Könige entsprechen.

Wohlhaupter nennt das spanische Patronat des Vizekönigtums Perú die 'umfassendste eigenkirchenrechtliche Institution, welche die Welt

19) E. Wohlhaupter in *SavZ.* Kan. AbtXXVIII (1939) S. 579.

20) A. Erler, *Kirchenrecht* - 2. A. Frankfurt 1959 - S. 23

jemals gesehen hat' ⁽²¹⁾. Man wird eine solche Bezeichnung auf den früher begründeten und auf ähnlich große Gebiete erstreckten portugiesischen 'Padroado' zumindest mit gleichem Recht anwenden können. Gleichwohl sind die Unterschiede zum Eigenkirchenwesen des germanischen Bereichs nicht zu übersehen. Die portugiesischen Könige waren hinsichtlich der Gebiete des 'padroado' zunächst noch nicht Grundherren - was die eigentliche Rechtsgrundlage der Eigenkirche ist - , sie wurden es vielmehr erst im Rahmen der verliehenen Rechte. Und auch ein anderes Merkmal des Eigenkirchenwesens tritt uns verändert entgegen. An die Stelle des für das Eigenkirchenwesen bezeichnenden wirtschaftlichen Interesses ⁽²²⁾ ist das politische Motiv der Sicherung der Eroberungen getreten.

Der 'Padroado' wurde das juristische Fundament der bald die ganze Welt umgreifenden überseeischen Macht Portugals. Er sicherte den gewaltigen Unternehmungen der Krone im 15. und 16. Jahrhundert innerstaatlich die Unterstützung des nationalen Klerus und des Adels, der in ihnen Fortsetzung und Bestätigung der Kreuzzugs- und Reconquista-Kämpfe sah. Noch wichtiger erscheint aber die völkerrechtliche Wirkung. Denn zusammen mit den Verträgen zur Teilung der Einflußzonen, die unter maßgeblichem Beistand der Kurie in Medina de Campo (1431), Alçacovas (1479) und Tordesilhas (1494) zwischen Portugal und Spanien geschlossen wurden, sicherte der Padroado die internationale Anerkennung der portugiesischen Eroberungen durch alle christlichen Staaten. Diesen war jede Einmischung in die Kriege verboten. ⁽²³⁾

Freilich entsprach die Unterstützung der portugiesischen Entdeckungsfahrten durch die Kurie einem wesentlichen Charakterzug dieser Unternehmungen. Wo sie in Ostafrika, Südarabien und Indien auf mohammedanische Stützpunkte trafen, wurden sie als Glaubenskriege größten Stils geführt, 'gleichsam als gewaltiger Nachstoß zur Reconquista' ⁽²⁴⁾. Aber auch wo sie nicht gegen den Islam gerichtet waren, stand die Idee der Glaubensausbreitung als abendländischer Auftrag im Vordergrund. 'Einige Mönche und Geistliche gehörten immer zu den Besatzungen der kleinen Schiffe.... So offen Goldgier und Herrschsucht zutage liegen, wir haben allen Grund, es nicht für Heuchelei zu halten, wenn sich auch die ganz harten und grausamen Eroberernaturen als Glaubens-

21) a. a. O. S. 576

22) Stutz, Kirchenrecht S. 831: 'Die mit ihm verbundenen Einnahmen waren es, die das Eigenkirchenrecht begehrenswert und die Eigenkirchengründung, zugleich ein gottwohlgefälliges Werk, zur beliebten mittelalterlichen Kapitalanlage machten.'

23) Irgendwelche Waffenlieferungen an heidnische Völker waren den christlichen Staaten in den genannten Bullen von der Kurie ausdrücklich verboten worden.

24) H. Freyer, Weltgeschichte Europas (Wiesbaden 1948) Bd. II S. 787

boten gefühlt haben, ... Christlicher Glaubenseifer und ritterlicher Taten-
durst schlugen beinahe unmittelbar von der Reconquista in die Entdeckerzeit
hinüber. ⁽²⁵⁾

Die enge portugiesisch-kuriale Allianz wurde unterbrochen, als Portugal mit der Okkupation durch Spanien im Jahre 1580 seine Unabhängigkeit verlor. Sechzig Jahre währte diese Zäsur in der politischen Geschichte Portugals. Ihre wichtigste, wenn auch nur mittelbare Ursache müssen wir in der Erschöpfung der wirtschaftlichen und militärischen Kräfte des kleinen Landes sehen. Besonders die verlustreichen asiatischen Kämpfe um Goa, Ormuz, Damão und Diu, die in der ersten Hälfte des 16. Jahrhunderts unter Afonso de Albuquerque zur Errichtung des portugiesischen Imperiums in Indien geführt hatten, hatten eine gefährliche Schwächung des Mutterlandes zur Folge. Indessen war der unmittelbare Anlaß der spanischen Besetzung die Niederlage des jungen portugiesischen Königs Sebastião auf dem afrikanischen Schauplatz der Araberkriege. Sebastião hatte den Feldzug gegen alle Ratsschläge unternommen: Es ging ihm um die Verwirklichung des urportugiesischen Zieles der Vernichtung des Islam in seinen Kernländern und der Errichtung eines portugiesischen Imperiums in Afrika. Aber die Schlacht bei Ksar-el-Kebir (1578) endete mit der Vernichtung der portugiesischen Armee; der König selbst blieb verschollen.

Sieg und Niederlage im Glaubenskampf gegen den Islam bezeichnen so Anfang und Ende der großen Epoche portugiesischer Weltmacht. In dieser eigenartigen Entsprechung liegt ein Schlüssel zum Verständnis nicht nur dieser Epoche, sondern der Geschichte der Kirche in Portugal überhaupt. Die Verbindung von nationaler Expansion und Glaubenskrieg, von Kampf für die Kirche und Kampf um die Macht ihres königlichen Lehnsträgers hat die Stellung der Kirche in Portugal für Jahrhunderte festgelegt. 'As lutas pela independencia e alargamento de Portugal tinham o duplo caracter de politicas e religiosas. Como luta religiosa, o clero auxiliava-a com todo o entusiasmo'. ⁽²⁶⁾
Das Ansehen der Kirche im Lande resultierte deshalb ebenso aus ihrer geistlichen Macht wie aus ihrem nationalen Verdienst; das hatte zur Folge, daß der Klerus in allen Bereichen des öffentlichen Lebens dominierte.

25) Freyer a. a. O. S. 786

26) 'Die Kämpfe um die Unabhängigkeit und Vergrößerung Portugals hatten den Doppelcharakter von politischen und religiösen Kriegen. Da sie auch letzteres waren, unterstützte sie der Klerus mit aller Begeisterung.'
Lourengo, a. a. O. S. 17

2. Frühe Maßnahmen gegen die Kirche in Portugal

Placet - Recursus - Amortisationsgesetze

Portugal gelangte vor anderen europäischen Reichen zu nationaler Geschlossenheit. Es erlebte dementsprechend früher als andere Völker konsequente Versuche seiner Könige, den gerade hier überragenden Einfluß der Kirche zu kontrollieren und einzudämmen. Dazu wurden im wesentlichen die gleichen gesetzgeberischen Mittel benutzt, die uns von der Kirchenrechtsgeschichte des ausgehenden Mittelalters und der beginnenden Neuzeit aus nahezu allen souveränen europäischen Staatsgebilden berichtet sind. Zunächst veranlaßte der zunehmende Reichtum der Kirche staatliche Maßnahmen, die eine über- große Ansammlung von Gütern durch Orden und Klerus verhindern sollten, um diese Vermögenswerte und ihre Steuerkraft der Nation und den Zwecken des Staates zu erhalten; König D i n i s beschränkte durch Gesetze vom 10.7. 1286 und vom 21.3.1291 das Recht des Klerus und der Orden auf Gütererwerb durch Kauf, Schenkung, Stiftung und von Todes wegen einschneidend. Aber solche Gesetze 'de non amortizando' ließen sich in dieser Hauptzeit der Ab- laßpraxis in Portugal so wenig wie in anderen Staaten des Abendlandes durch- führen. Schon Dinis' Nachfolger selber setzte sich mit zahlreichen frommen Stiftungen über das Gesetz hinweg.

Ein anderes Mittel zur Kontrolle der kirchlichen Macht war auch in Por- tugal schon sehr früh das 'beneplacito regio', das Erfordernis des königlichen Placets für die Verbreitung päpstlicher Anordnungen. Es bestand in Portugal mit Sicherheit bereits vor 1361; in diesem Jahre kam es bei der Versamm- lung der Cortes in Elvas zu Auseinandersetzungen darüber,⁽²⁷⁾ Mag dieses Institut zur Zeit seiner Entstehung auch eine gewisse 'neutrale' Rechtferti- gung darin gefunden haben, daß es oft - so im 12. Jahrh. u. wieder zwischen 1378 und 1429 - nicht feststand, wer rechtmäßiger Papst war, so ist das Pla- cet doch von Anfang an auch zur Unterdrückung solcher Kirchenmeinungen gebraucht worden, die den Königen aus politischen Gründen nicht genehm waren. Die Kirche hat das Institut deshalb immer wieder angegriffen; Inno- cenz VIII. erreichte 1487 die Aufhebung in Portugal.

Als Beschränkung der kirchlichen Gewalt sind auch zwei Institute zu erwähnen, die in die geistliche Gerichtsbarkeit eingriffen: die von João III. 1532 begründete 'Mesa da consciencia', ein mit Klerikern und Laien be- setztes Tribunal zur Entscheidung in Gewissensdingen. Und endlich die Ein- richtung des 'recurso à corôa', des Rechtsmittels der Anrufung des Königs gegen kirchenbehördliche und kirchengerichtliche Entscheidungen. Auch die- se Waffe der weltlichen gegen die geistliche Gewalt begegnet uns als 'recur- sus ab abusu' sowohl in der französischen ('appel comme d'abus') als auch

27) Lourenço a. a. O. S. 23

in der spanischen und niederländischen Rechtsgeschichte. ⁽²⁸⁾

In Portugal aber blieben alle diese Maßnahmen gegenüber der geistigen, moralischen und auch wirtschaftlichen Machtstellung der Kirche von beschränkter Wirkung. Die guten Beziehungen zur römischen Kurie blieb den portugiesischen Herrschern wichtiger als die unbedingte Botmäßigkeit des nationalen Klerus, und das Interesse an der päpstlichen Unterstützung in den großen Fragen der Weltmission ließ eine wesentliche Ausweitung der Maßnahmen gegen den Klerus im Lande nicht zu. Das bedeutete, daß die Position der Kirche nicht wesentlich geschwächt wurde. Mußten Maßnahmen wie das 'beneplacito' auf päpstliches Drängen wieder aufgehoben werden, dann brachte das eher eine Stärkung des kirchlichen Ansehens mit sich. So war die Vorherrschaft der Kirche am Ausgang des 16. Jahrh. in Portugal ungebrochen.

Andererseits hat die enge Verbindung mit der Krone und ihren Zielen das Entstehen einer kirchlichen Autonomie, einer auf Gemeinde und Bistum gegründeten Selbständigkeit der Kirche gegenüber dem Staat verhindert, zumindest aber sehr erschwert. Im Ganzen hatte sich der portugiesische Klerus ja nur selten gegen den König behaupten müssen; jahrhundertlang aber mit, ja unter ihm, dem 'rex fidelissimus', gestanden. Das erklärt die starke monarchische Bindung der Kirche in den kommenden Auseinandersetzungen und letztlich auch das Ausmaß ihrer Ohnmacht nach dem Erlass der antiklerikalen Kampfgesetze im 19. und zu Beginn des 20. Jahrhunderts.

3. Der Zerfall der kirchlichen Macht im Portugal der Aufklärung und im 19. Jahrhundert.

Der schon erwähnte Ehrentitel eines 'rex fidelissimus' wurde den Herrschern der portugiesischen Monarchie, die 1640 unter dem Hause Bragança wiedererstande war, von Benedikt XIV. mit Motu proprio vom 23. 12. 1748 in aller Form verliehen. Doch das konnte nicht darüber täuschen, daß die Beziehungen zwischen Lissabon und Rom nicht mehr die alten waren. Sie waren zwar dreißig Jahre nach Wiedererlangung der Unabhängigkeit schließlich in der alten Form wiederaufgenommen worden (1670). Aber die veränderte Weltlage, der Wandel im Selbstverständnis der Staaten, das Vordringen Englands in den Missionsländern belasteten zunehmend das Verhältnis zwischen Kirche und Staat.

Zu einem ersten Ausbruch der Spannungen kommt es, als die Ideen des europäischen Absolutismus in Portugal Einfluß gewinnen. Es gelingt einem Freidenker von ungewöhnlicher staatsmännischer Begabung, dem Landedelmann Sebastiao José Carvalho e Mello, ⁽²⁹⁾ das unumschränkte Vertrauen des

28) Vgl. Erler, Kirchenrecht S. 46

29) Geboren am 13. Mai 1699, ab 1739 in England, ab 1745 in Wien, von dort - als Bewunderer josefinistischer Reformideen - 1750 von König José I. als Staatssekretär für Auswärtiges zurückgerufen.

Königs José I. zu gewinnen. Der Gesandte hatte in London und Wien die in Europa geistig-politisch führenden Kreise kennengelernt. Nach dem tatkräftigen Wiederaufbau der im Erdbeben von 1755 zerstörten Hauptstadt Lissabon wird er leitender Staatsminister, zum Marques de P o m b a l erhoben und bald alleiniger Berater des Königs mit nahezu unbeschränkter Macht. Bei seinen umfassenden Reformplänen stellt er den Widerstand des Klerus von vornherein in Rechnung; er glaubte in den 'strenggläubigen Prälaten am Hofe, besonders aber in den Jesuiten die gefährlichsten Kulturschädiger',⁽³⁰⁾ und Feinde aller staatsreformerischen Pläne zu erkennen. Ein Attentat auf den König (1758) gibt ihm den Anlaß, gegen die Jesuiten vorzugehen, die 1759 aus Portugal und allen Kolonien ausgewiesen werden. Als Clemens XIII. zögert, dem Verlangen Pombals nach allgemeiner Auflösung des Jesuitenordens nachzukommen,⁽³¹⁾ werden die Beziehungen zum Vatikan für zehn Jahre abgebrochen. Pombals Programm der Staatserneuerung umgreift alle Bereiche staatlichen Lebens - er reformiert das Schulwesen und das Heer, die Justiz und die Verwaltung, führt die Verstaatlichung der kirchlichen Gerichte durch und erreicht die Abschaffung der Sklaverei (1773). Ein großer Teil dessen, was der Minister verwirklichen kann, wird zwar durch den Tod des Königs José I. in Frage gestellt und unter der Regentschaft seiner strenggläubigen Witwe tatsächlich rückgängig gemacht; Pombal, der sich auch durch persönliche Bereicherungen viele Feinde gemacht hatte, wird der Prozeß gemacht, er stirbt 1782 in der Verbannung. Aber die klerikale Vormachtstellung war angegriffen, die jahrhundertealte Tradition durchbrochen worden. Die neuen Ideen, einmal geweckt, lassen das Land nicht mehr zur Ruhe kommen. Die französische Revolution findet vielfältige Resonanz; so sehr im wirtschaftlichen Bereich seit Beginn des Jahrhunderts⁽³²⁾ die Abhängigkeit von England gewachsen ist, so stark ist Portugal geistig von jeher mit Frankreich verbunden. 1807 rücken, als Portugal sich wegen seiner englischen Verbindungen nicht an der Kontinentalsperre beteiligt, napoleonische Truppen in Lissabon ein; die königliche Familie flieht in die Kolonie Brasilien. Erst 1820 kehrt José VI. zurück in sein Land, das sich inzwischen eine radikal-moderne Verfassung geschaffen hat. Die darauf einsetzenden Bemühungen des Premierministers Palmella, einer konstitutionellen Monarchie nach englischem Vorbild den Boden zu bereiten, bezeichnen den Beginn jahrzehntelanger Kämpfe zwischen den Parteien der 'Regeneradores' und der 'Progressistas'. Siege der liberalen, antimonarchistischen Fortschrittspartei

30) Gustav Diercks, Portugiesische Geschichte (Berlin 1927) S. 132.

31) Die Auflösung erfolgte dann 1773 auf Betreiben der meisten Großmächte durch Clemens XIV.

32) Der Engländer Methuen konnte 1703 einen Handelsvertrag zum Abschluß bringen, der England eine beherrschende Rolle in der portugiesischen Wirtschaft sicherte.

haben regelmäßig auch Maßnahmen gegen Priester und Ordensleute im Gefolge. 1834 kommt es zum folgereichsten dieser Angriffe auf die Kirche. Durch Gesetz vom 28. Mai werden alle religiösen Männerorden in Portugal und seinen Dominien aufgelöst, ihr Besitz zu Gunsten des Staates eingezogen. Staatliche Bischöfe werden eingesetzt, jeder Verkehr mit Rom wird unterbunden, der Nuntius muß fliehen. Die Folgen zeigen sich sehr bald in den Kolonien, wo es an Mitteln und Missionspersonal zu fehlen beginnt. Insbesondere das Patronatsgebiet des Erzbistums Goa, das weit in das englische Indien hineinreicht, droht der portugiesischen Missionstätigkeit zu entgleiten. Apostolische Vikare der S. C. de Propaganda Fide übernehmen mehr und mehr die geistliche Führung. Nach dem Tode der Regentin Maria II. da Gloria (1826-53) beginnen im Mutterland erneut die Auseinandersetzungen der Parteien. Es kommt zwar, zur Regelung der drängenden indischen Frage, zu einem Vertrag mit dem Hl. Stuhl (vom 21.2.1857), wonach in Indien die alten kirchlichen Verhältnisse wiederhergestellt und die Rechtsstellung der portugiesischen Könige gesichert werden soll. Aber die Schwierigkeiten, die der praktischen Durchführung dieses Konkordats entgegenstehen, sind schon unüberwindlich geworden. 'Comment le Portugal, sans ordres religieux, sans séminaires de missions, sans rien, pour ainsi dire, pouvait-il se charger d'une tâche aussi gigantesque?'⁽³³⁾ Am 23. Juni 1886 wird deshalb in einem neuerlichen Konkordat die Frage des Patronats unter teilweiser Übernahme der Vereinbarungen von 1857 neu geordnet: Die vom König ausgeübten Ernennungsrechte auf bischöfliche Stühle und die sonstigen Patronatsrechte werden für die Kirchenprovinz Goa und das Bistum Macao bestätigt; für die Bistümer Bombay, Mangalor, Quilon und Madura jedoch verzichtet Portugal auf das Präsentationsrecht der alten Art.⁽³⁴⁾

Doch die Kräfte und Mittel des Landes sind seinen immer noch weltweiten Aufgaben nicht mehr gewachsen. Zerrüttet durch die dauernden inneren Kämpfe, geschwächt durch einen ständigen Auswandererstrom, der vor allem in das seit 1889 selbständige Brasilien geht, gerät Portugal in eine damals beispiellose Verarmung. 1892 kommt es zum Staatsbankrott. Weder der Bewegung Ribeiro noch dem autoritär regierenden João Franco (1906) gelingt es, die Lage des Staates zu bessern. 1908 werden König Carlos und Kronprinz Luis Felipe in Lissabon ermordet, Prinz Manuel wird wenig später zum Thronverzicht gezwungen und muß mit der königlichen Familie fliehen. In der Nacht vom 3. auf 4. Oktober 1910 wird die R e p u b l i k ausgerufen.

Und schon am 7. Oktober löst die neue Regierung die Mehrzahl der geistlichen Orden auf, ihre Mitglieder müssen Portugal verlassen, ihr Ver-

33) da Silva Rego, a. a. O. S. 234

34) Hierzu ausführlich L. Link, Die Besetzung der kirchlichen Ämter, (Bonn 1942) S. 281

mögen fällt an den Staat. Am 20. April 1911 verkündet ein Regierungsdekret mit der Bezeichnung 'Lei da Separação da Igreja do Estado' die Enteignung der Kirche in Portugal und schafft nach französischem Vorbild die Handhabe zu ihrer Ausschaltung aus dem staatlichen Leben. Dieses Gesetz ist trotz zahlreicher Änderungen im wesentlichen die Grundlage des portugiesischen Staatskirchenrechts bis zum Konkordatschluß von 1940 geblieben und soll deshalb im folgenden Abschnitt eingehender untersucht werden.

Portugals Geschichte stellt sich so dar als die Geschichte eines Landes, aus dessen Staatswerdung der Kampf für das Christentum und die Kirche in Reconquista, in afrikanischer und orientalischer Mission nicht fortgedacht werden kann und dessen politische, wirtschaftliche und kulturelle Blütezeit durch die enge Verbindung von Staat und Kirche gekennzeichnet ist; eines Landes aber auch, das gleichwohl alle Krisenerscheinungen der Auseinandersetzung laizistischer Staats- und Gesellschaftsideen mit der konservativen Kraft des Katholizismus erlebt hat.

Bevor das Trennungsgesetz von 1911 als heftigster Ausdruck eines gegen die Kirche gerichteten Staatsbewußtseins darzustellen ist, sollen Verse aus den 'Lusiaden' des Luis de Camões diesen geschichtlichen Überblick abschließen, die für die Verbindung von frommem Sendungsglauben und staatlichem Machtwillen in der größten Zeit portugiesischer Weltherrschaft besonders bezeichnend sind:

'Dies Licht kommt von der Waffen Glanz und Feuer,
mit denen Albuquerque zähmt die Perser
von Ormuz wegen Widersetzlichkeit,
da sie dem achtbarn, sanften Joch sich sträuben.

Dort werden Pfeile zischend aufeinandertreffen,
und ihre Spitzen in der Luft verkehren
auf den zu, der sie schoß: denn Gott selbst kämpft
für den, der seiner Kirche Heil verbreitet!' (35)

35) Os Lusíadas de Luis de Camões, Canto X, 40. Die erste Ausgabe dieses den portugiesischen Heldenfahrten gewidmeten Epos erschien 1572 in Lissabon. Übersetzt in Anlehnung an die deutsche Ausgabe von Karl Eitner (1869). Die letzten beiden Zeilen lauten im Original: 'que Deus peleja / Por quem estende a fé da Madre Igreja'.

I. ZUR VORGESCHICHTE DES KONKORDATSSCHLUSSES VON 1940

1. Das Trennungsgesetz von 1911 und die rechtliche Lage der Kirche in der Folgezeit.

Die Bedeutung der Kirche in der Geschichte eines Landes ist die Grundlage ihrer Stellung in diesem Land und gibt meist auch das Maß für ihre wichtigsten Ansprüche gegenüber der jeweiligen Staatsgewalt. Aber das bezeichnet nur die eine Seite der Ausgangssituation für Konkordatsverhandlungen; die andere, vorwiegend vom s t a a t l i c h e n Interesse bestimmte Seite ist teils durch das bestehende Staatskirchenrecht, teils durch das politische Programm und die Haltung der staatlichen Repräsentanz bestimmt. Diesen beiden Faktoren muß sich unsere Untersuchung nun zuwenden. Dabei müssen wir zunächst die Entwicklung der rechtlichen Lage der Kirche in der Republik bis zum Jahr des Konkordatsschlusses näher betrachten. Sie steht in engem Zusammenhang mit der allgemeinen politischen Entwicklung in Portugal.

Die Republik von 1910 brachte die Verwirklichung der liberalen und demokratischen Grundsätze, die in Portugal in der Verfassung von 1820 zum ersten Mal politischen Einfluß gewonnen hatten.⁽³⁶⁾ Aber die radikale Umstellung, die den Niedergang des Staates aufhalten sollte, beschleunigt noch den finanziellen und wirtschaftlichen Verfall. Der Kriegseintritt gegen Deutschland (1916) zwingt das Land zu weiteren Opfern. Erst als ein erneuter Militärputsch die Präsidentschaft des Generals Carmona einleitet und dieser an die Spitze des Finanzministeriums den Professor Antonio de Oliveira Salazar⁽³⁷⁾ beruft, bahnt sich eine Gesundung des zerrütteten Staatswesens an. Im gleichen Jahre, am 15. April 1928, kommt es mit dem Hl. Stuhl zum Abschluß eines neuen, die Überseemissionen und das Patronat betreffenden Vertrages, dem 1929 ein weiteres Abkommen über die Diözese von Meliapor folgt. Die beiden Übereinkommen leiten eine neue Ära der Verständigung mit der Kirche ein. 1932 wird Salazar zum Ministerpräsidenten ernannt. Am 19. März 1933 bestätigt ein Plebiszit die von Salazar und seiner Regierung geschaffene neue Verfassung; unter der autoritären Führung Salazars beginnt der Aufbau des 'Estado Novo'.

Die ersten Jahre der Regierung Salazar bieten wenig Anhaltspunkte für die Beurteilung ihrer kirchenpolitischen Haltung. Das erste wichtige und zu-

36) R. Konetzke, Geschichte des spanischen und portugiesischen Volkes (Leipzig 1939), S. 399 ff.

37) Geboren am 28. 4. 1889, nach theologischen, dann volkswirtschaftlichen Studien 1916 Dozent für Nationalökonomie an der Universität Coimbra, 1921 kurze Zeit Abgeordneter der katholischen Partei in den Cortes, von 1928 bis 1940 Finanzminister, seit 1932 Ministerpräsident.

gleich das grundlegende Dokument ist die Verfassung vom 19. März 1933. Sie enthielt ⁽³⁸⁾ in Art. 46 die Norm:

'Sem prejuízo do preceituado pelas concordatas na esfera do Padroado, o Estado mantém o regime de separação em relação à Igreja católica e a qualquer outra religião ou culto praticados dentro do território português, e as relações diplomáticas entre a Santa Sé e Portugal, com reciproca representação.' ⁽³⁹⁾

Die Bestimmung nimmt mit dem Wort 'mantém' (= erhält aufrecht) ausdrücklich auf die staatsrechtliche Lage Bezug, wie sie in der Folge des "Lei da Separacao" in Portugal entstanden war. Dieses Kampfgesetz, von der provisorischen Revolutionsregierung unter Teófilo Braga am 20. April 1911 erlassen, war zwar bereits im Kriege 1914-1918 geändert und in seinen Wirkungen seitdem wiederholt gemildert worden. Von Salazar als früherem Abgeordneten einer katholischen Partei, der immer als ein Mann von besonderer persönlicher Frömmigkeit gegolten hat, mögen damals manche Kreise die endgültige Liquidierung des Trennungsgesetzes erwartet haben. Sein 'Estado Novo' war in der Tat von Anfang an bemüht, sich vom aggressiven Geist dieses Gesetzes zu lösen und die Spuren seiner schroff laizistischen Tendenz in Gesetzgebung und Verwaltung zu mildern. ⁽⁴⁰⁾ Gleichwohl ist die zitierte Norm bis heute - neugefaßt, aber inhaltlich unverändert - der verfassungsmäßige Niederschlag des staatlichen Verhältnisses zur römischen Kirche geblieben. ⁽⁴¹⁾ Der Artikel kann auch nicht als Relikt früherer Konzessionen an den portugiesischen Liberalismus gewertet werden, denn die Verfassung von 1933 kam im wesentlichen nicht als Ergebnis parteipolitischer Kompromisse zustande, sondern als einheitlicher Entwurf einer neuen Ordnung. Salazar war bereits 1930 überzeugt, 'que o unico caminho seguro para a Ditadura e digno das suas aspirações era construir ela a sua propria constitucionalidade' ⁽⁴²⁾. Wenn in einer solchen "eigenen Verfassungsgrundlage" der Hauptgedanke des Dekrets von 1911 ausdrücklich 'aufrechterhalten' wurde, so hieß das, daß er auch für die Zukunft die Beziehungen zur katholi-

38) Der Titel X der Verfassung, zu dem die zit. Norm gehört, ist durch Gesetz Nr. 2.048 vom 11.6.1951 geändert worden; die Festlegung des Trennungssystems ist nunmehr in Art. 45 enthalten. Vgl. Die Wiedergabe im Anhang.

39) 'Der Staat hält, unbeschadet konkordatarer Regelungen im Bereich des Padroado, im Verhältnis zur kath. Kirche das System der Trennung aufrecht mit dipl. Beziehungen und gegenseitiger Vertretung zwischen Portugal und dem Hl. Stuhl.'

40) Vgl. Lourenço a. a. O. S. 284 ff.

41) Vgl. Fußn. 32 und die Übersetzung der Titel IX und X im Anhang.

42) 'Daß der einzige für die Diktatur sichere und ihrer Ziele würdige Weg der war, ihr eine eigene neue Verfassungsmässigkeit zu geben.' Salazar, Discursos e Notas Politicas (Lisboa 1945) Bd. II S. 23.

schen Kirche bestimmen sollte.

Aber das 'Lei da Separação' fordert nicht nur als das Gesetz, das die Trennung von Staat und Kirche in Portugal ausgelöst hat, unsere Beachtung. Seine eingehende Behandlung ist auch deshalb erforderlich, weil ein erheblicher Teil des Konkordats gerade der rechtlichen Bewältigung der 1911 geschaffenen Lage dient und ohne deren genaue Kenntnis nicht verständlich wäre.

Als Vorbild für das 'Lei da Separação' haben wir die französische Trennungsgesetzgebung des Jahres 1905 anzusehen. Sie wirkte als das stärkste, wenn auch nicht einzige Beispiel. Auch die Trennungsbestrebungen des ausgehenden 19. Jahrhunderts waren ja in vielen Ländern zur fast gleichen Zeit virulent geworden und hatten in der deutschen Kulturkampf-Gesetzgebung ebenso ihren Niederschlag gefunden wie etwa in Italien oder in Brasilien, das bereits 1890 die Trennung durchgeführt hatte. Aber auf Portugal wirkte auch in dieser Frage wieder der französische Einfluß am stärksten ⁽⁴³⁾. Manche der französischen Regelungen sind nahezu unverändert übernommen worden; andere lassen erkennen, daß die portugiesischen Gesetzgeber die Erfahrungen der Franzosen schon berücksichtigten. So sind die 'corporações cultuais', denen die gesamte wirtschaftliche Kirchenverwaltung in Portugal übertragen wurde, deutlich den französischen 'associations cultuelles' nachgebildet, die für den nämlichen Zweck vorgesehen waren. Man vermied in Portugal allerdings, den 'corporações' auch eine Mitwirkung am Kult selbst zu übertragen, denn das hatte zum Verbot der französischen 'associations' durch den Papst geführt. - Auf die einzelnen Entsprechungen wird bei der Darstellung der portugiesischen Regelungen noch einzugehen sein.

Freilich waren die Voraussetzungen in den beiden Ländern sehr verschiedene; in Frankreich waren dem Trennungsgesetz fünfunddreißig Jahre der 3. Republik mit ihren mehr oder minder offenen Feindseligkeiten gegenüber Monarchie und Kirche vorausgegangen. Die Fronten hatten sich geklärt, die Kirche hatte sich von dem verhängnisvollen Bündnis mit den Monarchisten lösen können, der Kampf traf sie vorbereitet und anpassungsfähig. Über zwei Jahrzehnte lang hatte sich die Kurie bemüht, diesen Kampf in Frankreich zu verhindern. Leo XIII. hatte einen seiner fähigsten Diplomaten mit der Durchführung der 'Ralliement' - Politik der Annäherung an die Republik betraut, den Kardinal Domenico F e r r a t a, dessen Memoiren die

43) 'Por imitação da Franca foi esta decretada em Portugal' (Art. Separação in: Grande Enciclopedia Portuguesa e Brasileira (Lisboa - Rio de Janeiro 1953).

typischen Stationen der Entwicklung zur Trennung von Staat und Kirche anschaulich wiedergeben.⁽⁴⁴⁾ Schritt für Schritt hatte man sich seit Beginn der achtziger Jahre den republikanischen Maßnahmen fügen müssen: 1880 der Abschaffung der Garnisonsgeistlichen, 1881 der Säkularisierung der Friedhofs- und Hospitälerverwaltung, 1882 der Abschaffung der kirchlichen Lehrerseminare, 1884 dem 'loi d'accroissement' zur Besteuerung der Kongregationen, 1886 dem Schulgesetz, durch das die Orden ihren Einfluß in nahezu 20.000 Schulen verloren.⁽⁴⁵⁾ Nach all diesen Attacken war klar, welchen Verlauf die Entwicklung in Frankreich zu nehmen drohte. Nuntius Ferrata sah wohl auch sehr genau die größte Gefahr dieser Vorgänge, nämlich die der Auswirkung auf andere Länder. Schon 1896 hatte er dem Zaren Nikolaus II. bei dessen Staatsbesuch in Paris gesagt: 'La France à cause de la générosité et de l'ardeur de ses enfants, est le pays qui a le plus d'influence sur les idées qui agitent le monde; elle y a sa place marquée, et spécialement en tout ce qui concerne la civilisation chrétienne.'⁽⁴⁶⁾ Aber die Ralliement-Politik war zu spät eingeleitet worden. Sie scheiterte, das Konkordat von 1801 wurde einseitig aufgehoben und die Kammer nahm am 3. Juli 1905 den Entwurf des Trennungsgesetzes an. Und wenige Jahre später trat ein, was der Nuntius befürchtet hatte; die Trennung des Staates von der Kirche mit fast den gleichen Mitteln in einem anderen Land, nämlich in Portugal.

Hier aber traf das Kampfgesetz die Kirche, die ihre Stellung bis zum Ende der Monarchie in wesentlichen Bereichen hatte behaupten können, um ein Vielfaches härter. Der Gesetzgeber konnte von vornherein planvoller und wirksamer vorgehen; denn er hatte am französischen Beispiel gelernt, mit welchen Mitteln das Ziel am sichersten zu erreichen war und welche Regelungen am Widerstand der Gläubigen selbst scheitern mußten.

Zwei Zielsetzungen haben dem Verfasser des 'Lei da Separação' die Feder geführt. Einerseits war es der verzweifelte Versuch, die finanzielle Lage der jungen Republik durch Enteignung des verbliebenen Großgrundbesitzes und des gesamten Vermögens der Kirche in Portugal wenigstens soweit zu bessern, daß die Gefahr neuer Revolutionen gebannt werden konnte. Andererseits aber war es die erklärte Absicht der siegreichen Revolutionsregierung des Republikaners Joaquim Teófilo Braga, die gewaltige Macht und den tiefen Einfluß des konservativen Klerus, der im 19. Jahrh. immer wieder die Hauptstütze der monarchischen Restauration gewesen war, nachhaltig

44) Hierzu Ulrich Stutz, Die päpstliche Diplomatie unter Leo XIII. nach den Denkwürdigkeiten des Kardinals D. Ferrata, Berlin 1926.

45) H. Penzel, Rechtssubjektivität der kath. Kirche und ihrer Institute in Frankreich seit Inkrafttreten des Trennungsgesetzes vom 9. Dezember 1905 (Leipzig 1928) S. 8

46) Stutz a. a. O. S. 34

auszuschalten und die Neubildung einer kirchlichen Vorrangstellung im wirtschaftlichen wie im politischen und moralischen Bereich zu verhindern.

Über die geistigen Grundlagen des Trennungsgedankens wird im IV. Abschnitt dieser Arbeit noch zu sprechen sein. Über die politischen Mittel zu seiner Verwirklichung gibt uns das Beispiel des portugiesischen Trennungsgesetzes umfassende Auskunft. Seine Grundgedanken sind folgende:

- A. Die Kirche als Fremdkörper im öffentlich-rechtlichen Bereich des Staates ist auf den rechtlichen Status einer Privatvereinigung zu reduzieren;
- B. Das öffentliche Wirken der Kirche ist aus allen Bereichen auszuschalten, an deren Gestaltung der Staat ein eigenes Interesse hat;
- C. Das Kirchenvermögen als materielle Grundlage der klerikalen Macht ist staatlicher Kontrolle zu unterstellen, soweit seine Enteignung zugunsten des Staates keinen wesentlichen fiskalischen Nutzen verspricht.

Unter diesen Gesichtspunkten zusammengefaßt, stellt sich der Rechtsgehalt des portugiesischen Trennungsgesetzes vom 20.4.1911 folgendermaßen dar:

- A. Reduzierung des rechtlichen Status der Kirche in Portugal auf den einer privaten Vereinigung unter staatlicher Aufsicht.

Die römisch-katholische Religion verlor in Portugal mit dem Tag der Veröffentlichung des Dekrets den Charakter der Staatsreligion; alle Religionsgemeinschaften ⁽⁴⁷⁾ erhielten den Status von untereinander gleichberechtigten, privaten Vereinigungen ohne Rechtspersönlichkeit (Art. 2) ⁽⁴⁸⁾ und unter staatlicher Gerichtsbarkeit (Art. 21). Sie wurden staatlicher Aufsicht unterstellt, insbesondere was die Predigten (Art. 44, 46, 48) und die theologische Ausbildung (Art. 184 - 187) betraf. - Diese Reduzierung des öffentlich-rechtlichen Status der Kirche war hier ebenso wie in Frankreich und in Brasilien die erste und grundlegende Maßnahme. Man hielt sie - und hält sie vielfach noch - für den einzig möglichen rechtlichen Weg der Trennung von Staat und Kirche.

Die Veröffentlichung von Bullen, Hirtenbriefen oder irgendwelchen sonstigen Äußerungen der römischen Kurie, der Bischöfe oder anderer Kirchenbe-

47) Schon in der ständigen Betonung der Gleichgestellttheit 'aller Religionsgemeinschaften' lag eine diskriminierende Absicht; nur 4 % aller portugiesischen Bürger gehören nicht der römischen Kirche an. Vgl. oben Fußn. 4.

48) Die im folgenden zitierten Artikel sind solche des 'Lei da Separação'

hörden durch Druck, Anschlag, Verlesung oder in sonstiger Form ohne die jeweils vorher einzuholende staatliche Genehmigung wurde verboten (Art. 181). - Das alte 'beneplacito regio', dessen frühe Handhabung durch die portugiesischen Könige bereits erwähnt wurde, benutzte nun auch die Republik, um eine einheitliche Willensbildung des katholischen Volkes im Sinne des Klerus und der Kurie möglichst zu erschweren.

Geistliches Studium an päpstlichen Hochschulen begründete den Ausschluß von der Wahrnehmung priesterlicher Funktionen in Portugal (Art. 177), ausländische Priester konnten nur ausnahmsweise in Portugal zugelassen werden (Art. 178). Der Staat behielt sich ein Ablehnungsrecht bei allen Priestern vor, die ihre theologische Ausbildung nicht ausschließlich in Portugal betrieben hatten (Art. 95). Die bereits am 8. 10. 1910 verbotenen und enteigneten geistlichen Orden blieben aufgelöst (Art. 40), die Bildung neuer Kongregationen wurde bis auf weiteres untersagt (Art. 16). - Auch die krankenpflegenden Orden wurden nicht, wie etwa im preußischen Kulturkampfgesetz vom Mai 1875⁽⁴⁹⁾, von der Auflösung ausgenommen.

B. Beschränkung des öffentlichen Wirkens der Kirche

Öffentliche, d. h. solche Gottesdienste, die in Kirchen oder unter Beteiligung von mehr als 20 Personen stattfinden sollten, und kirchlicher Unterricht waren frei im Rahmen des allgemeinen Versammlungsrechts (Art. 8 - 15). Soweit sie außerhalb der herkömmlichen Orte oder zur Nachtzeit stattfinden sollten, bedurften sie von Fall zu Fall behördlicher Genehmigung (Art. 43, 44), die zu versagen war, wenn oder soweit es sich - insbesondere bei Prozessionen und feierlichen Leichenbegängnissen - nicht um althergebrachte Übungen handelte oder wenn die öffentliche Sicherheit und Ordnung gefährdet schien (Art. 55 - 58); Glockengeläut unterlag grundsätzlich behördlicher Genehmigung (Art. 59). - Auch diese Bestimmungen lassen unschwer das französische Muster erkennen. Dort hatte man zunächst eine Anmeldepflicht für Kultusversammlungen, d. h. für jeden Gottesdienst, einzuführen versucht. Nachdem aber Pius X. solche Anmeldungen verboten hatte, gab man in Frankreich die Regelung im Gesetz vom 28. 3. 1907 als undurchführbar auf. In Portugal wurde die Anmeldepflicht - wir dürfen annehmen; deshalb - von vornherein auf eine übersehbare Zahl von Fällen beschränkt.

Das Tragen geistlicher Kleidung in der Öffentlichkeit außerhalb der Kirchen und Gottesdienste wurde vom 1. 6. 1911 an verboten (Art. 176). Es war das eine der ersten Maßnahmen des Trennungsgesetzes, die wieder aufgehoben werden mußten. Ein solches Verbot mußte der Bevölkerung nicht nur als unvereinbar mit den Ideen des Liberalismus, in dessen

49) GS. 1875 S. 217 § 2.

Namen es erlassen war, sondern als Beleidigung der eigenen religiösen Überzeugung erscheinen. Ein Dekret vom 22. Februar 1918 setzte es deshalb außer Kraft.

Das öffentliche Unterrichtswesen wurde jeder kirchlichen Einflußnahme entzogen. Die Religionsgemeinschaften durften zwar eigenen Religionsunterricht einführen; dieser wurde jedoch staatlicher Überwachung unterstellt, "um Mißbräuche zu verhindern und die volle Freiheit derer zu garantieren, die an dieser Art Unterricht nicht teilnehmen möchten" (Art. 37). Kinder durften während der öffentlichen Schulstunden nicht zu 'Hilfeleistungen bei Gottesdiensten' - d.h. als Ministranten - herangezogen werden (Art. 53).

Der kirchliche Einfluß auf das gesamte Schulwesen war nicht nur in Portugal seit dem Absolutismus ein Anlaß zu immer neuen Angriffen gewesen. Auch in Frankreich hatte die Kritik am kirchlichen Schulwesen zum Schulgesetz von 1886⁽⁵⁰⁾, in Preußen 1872⁽⁵¹⁾ zur Aufhebung der geistlichen Schulaufsicht geführt. In Portugal hatte das herrschende Analphabetentum schon Pombal zu energischen Reformen veranlaßt; aber gerade die Schulgründungen waren nach seinem Sturz rückgängig gemacht und wieder ausschließlich in die Hände der Kirche gelegt worden.

C. Enteignung des Kirchenvermögens, Einstellung aller Staatsleistungen an die Kirche und Kontrolle der kirchlichen Vermögensbildung

a) Alle Kathedralen, Kirchen und Kapellen, Immobilier- und Mobiliargeräte sowie dingliche Rechte, die zum Kult der katholischen Kirche oder zur Unterhaltung ihrer Geistlichen und Beamten dienten, wurden zu Staatseigentum erklärt (Art. 62, 68), durch staatliche Kommissionen erfaßt und verwaltet (Art. 63 ff.). Soweit nach behördlicher Überzeugung ein dringendes religiöses Bedürfnis bestand, wurden Kirchen und Kultgegenstände den Religionsgemeinschaften unentgeltlich und widerruflich überlassen (Art. 89); auch blieben Bischofsresidenzen und theologische Seminare einstweilen im Besitz ihrer gegenwärtigen Benutzer (Art. 99, 102). Die übrigen Gebäude wurden zu einem im sozialen Interesse gelegenen Zweck verwendet (Art. 90).

Die Enteignung des gesamten kirchlichen Vermögens zugunsten des Staates muß als ein wichtiges Motiv des portugiesischen Trennungsgesetzes angesehen werden - im Gegensatz zu Frankreich, wo sie nicht von vornherein geplant war. In Frankreich hatte erst das päpstliche Verbot der 'Associations

50) Giacometti, Quellen S. 97 ff.

51) Gesetz, betreffend die Beaufsichtigung des Unterrichts- und Erziehungswesens, vom 11. März 1872, GS. S. 183

culturelles', denen das Vermögen von ca. 400 Mill. Francs hatte übertragen werden sollen, zur schließlichen Enteignung zugunsten des Staates geführt. In Portugal dagegen war die Finanzlage des Staates eine Frage, an der sich fast ein Jahrhundert lang Umsturzversuche und Revolution entzündet hatten und die seit dem Staatsbankrott von 1892 zur Kernfrage jeder politischen Entscheidung geworden war. In den Jahren 1910/1911 war die Schuldenlast Portugals nach einer Denkschrift des damaligen portugiesischen Gesandten in Berlin - und späteren Ministerpräsidenten - Sidonio Pais auf rund 2.924 Mill. Mark angewachsen. Stärker als in irgendeinem anderen Land wurde deshalb in Portugal auch die Trennung von Staat und Kirche unter wirtschaftlichen Gesichtspunkten betrieben.

Die Überlassung der Kirchen für gottesdienstliche Zwecke entspricht im Ergebnis wiederum den französischen Verhältnissen: Nachdem sich dort die Überlassung nach Anmeldung von Fall zu Fall als undurchführbar erwiesen hatte, wurde durch französisches Gesetz vom 2.1.1907 den Geistlichen der Kirchengebrauch gestattet, allerdings nur 'occupant sans titre juridique'. (52) Dem entsprach die Widerruflichkeit der Benutzungsgenehmigung im portugiesischen Gesetz.

b) Mit Wirkung vom 1. Juli 1911 wurden außerdem alle Zahlungen aus Mitteln öffentlicher Haushalte an die Kirche eingestellt (Art. 4). Gleichzeitig entfielen die staatlichen Gehälter für Geistliche, die Erhebung von Kirchensteuern (Art. 5) sowie die Gewährung staatlicher Vollstreckungshilfe (Art. 6). Bestehende Steuerprivilegien geistlicher Würdenträger wurden aufgehoben (Art. 175). - Im Falle der Bedürftigkeit und Würdigkeit können Geistliche portugiesischer Staatsangehörigkeit, die in Portugal ordiniert sind, eine staatliche Pension erhalten (Art. 113), die im Todesfall teilweise an Hinterbliebene weitergewährt wird (Art. 152), deren Gewährung jedoch von 'staats-treuem' Verhalten abhängig ist (Art. 145). (53)

c) Die Beschaffung und Verwaltung der notwendigen Mittel für die Religionsausübung wurde 'Laiengemeinschaften übertragen (den 'corporacoes cultuais'), die in den Kirchspielen gegründet werden mußten (Art. 17) und staatlicher Aufsicht unterstellt waren (Art. 22, 23). Sie durften Gebührenordnungen für Kulthandlungen aufstellen (Art. 36) und die Geistlichen zur Erhebung dieser Gebühren ermächtigen. Sonstiger Erwerb, auch die Annahme von Geschenken und anderen Leistungen, insbesondere aufgrund testamentarischer Verfügungen, und die Bildung von Rücklagen wurde nur unter erheblichen Beschränkungen erlaubt - ein Drittel aller Einnahmen mußte für gemeinnützige

52) Penzel a. a. O. S. 13

53) Auf diese noch fortdauernde, aber nur in wenigen Einzelfällen verwirklichte Regelung wird unten noch einzugehen sein.

Zwecke verwendet werden (Art. 29, 32, 34, 157); neuerbaute kirchliche Gebäude und Kirchen sollten in 99 Jahren (Art. 30), Gottesdienststiftungen nach 30 Jahren entschädigungslos an den Staat fallen (Art. 157).

Die 'associations culturelles' des französischen Trennungsgesetzes waren von Pius X. in der Enzyklika 'Gravissimi officii' ⁽⁵⁴⁾ vor allem deshalb verboten worden, weil sie sich über ihre wirtschaftlichen Aufgaben hinaus auch mit der Kultausbübung hätten befassen sollen. Diese Regelung freilich, freikirchlichem Denken eher verständlich und von den protestantischen und israelitischen Gemeinden Frankreichs auch sofort akzeptiert, war für die katholische Kirche unannehmbar. In Portugal vermied man es - wiederum aufgrund der französischen Erfahrung, wie wir annehmen müssen - den 'corporações culturais' andere als wirtschaftliche Aufgaben zuzuweisen. Das Ergebnis rechtfertigte die portugiesische Variante: während in Frankreich die Rechtslage jahrelang ungewiß blieb, bildeten sich die Vereinigungen in Portugal ohne größere Schwierigkeiten und nahmen ihre Arbeit auf. Sie wurde ihnen bald erleichtert durch das schon erwähnte Gesetz vom 22.2.1918, das ihnen den Erwerb privatrechtlicher Rechtspersönlichkeit gestattete.

Trotz der zunächst rigorosen Durchführung des Gesetzes durch die eigens eingesetzte 'Comissão Central de Execução da Lei da Separação' erwies sich der fiskalische Erfolg des Gesetzes als gering. Indessen gelang die politische und materielle Entmachtung des nationalen Klerus und der Kirche in Portugal vollkommen und nachhaltig. Ihr Ausmaß schien zunächst die Ankündigung des damaligen portugiesischen Justizministers Dr. Afonso Costa zu rechtfertigen, der wenige Tage nach Verkündung des Trennungsgesetzes öffentlich behauptet hatte, in zwei bis drei Generationen werde der Katholizismus in Portugal ausgeübt sein. ⁽⁵⁵⁾ Wie weit die Entwicklung hinter dieser Prophezeiung zurückgeblieben ist, wird im letzten Hauptteil dieser Arbeit noch zu behandeln sein. Das Maß der bis heute erkennbaren Auswirkungen des Trennungsgesetzes überrascht jedenfalls jeden Besucher des Landes, der hier ähnliche oder auch nur vergleichbare Verhältnisse wie in Italien oder Spanien erwartet.

2. Die kirchliche Reaktion, ihre Hauptgründe und -folgen

Die Kirche empfand das Gesetz in Anbetracht ihrer traditionellen Stellung in Portugal als völlige Entrechtung. Die Bischöfe erhoben sofort heftigsten Protest ⁽⁵⁶⁾. Aus Rom folgte die Verurteilung des portugiesischen Vor-

54) Text bei Z. Giacometti, Quellen zur Geschichte der Trennung von Staat und Kirche (Tübingen 1925) S. 264 ff.

55) Lourenço a. a. O. S. 129

56) Im Wortlaut wiedergegeben bei Lourenço a. a. O. S. 171 ff.

gehens durch Pius X. in der Enzyklika 'Iamdudum in Lusitania' vom 12. 11. 1912. Beiden Dokumenten wurde das Placet verweigert, sodaß sich ihre Wirkung auf das Ausland beschränkte. Aber die mutige und entschiedene Haltung des Episkopats und des gesamten Klerus bei der Durchführung des Gesetzes blieb auch in Portugal selbst nicht ohne Einfluß.

Die strikte Ablehnung der Trennung von Seiten des Hl. Stuhles war nicht nur aus materiellen und politischen Gründen eine Selbstverständlichkeit. Das Trennungsgesetz verletzte auch die elementarsten Regeln des kanonischen Rechts über die Stellung der Kirche gegenüber den staatlichen Gemeinschaften. Diese grundlegenden Rechtssätze sind nicht nur als die Leitpunkte des politischen Verhaltens der Kirche gegenüber den Staaten, sondern auch als die Grundlagen der kirchlichen Kondorkatspolitik anzusehen und sollen daher an dieser Stelle kurz betrachtet werden.

Das Recht des Codex Juris Canonici befand sich, als das portugiesische Trennungsgesetz erging, noch in dem Prozeß der Sammlung und Formung aufgrund des Motu proprio 'Arduum sane munus' Pius' X. vom 19. 3. 1904; seine Kodifikation trat erst am Pfingsten 1918 in Kraft. Aber das neue Gesetzbuch machte in allen wesentlichen Fragen ältere Lehrsätze und Entscheidungen zur Grundlage der Kodifizierung, so daß es gerechtfertigt ist, hinsichtlich der kirchlichen Rechtsauffassung in den in Frage stehenden Jahren auf die Canones des Kodex (CodJC) vorzugreifen.

Als fundamentaler Rechtssatz für die Stellung der katholischen Kirche zum Staat muß c. 100 § 1, 1. Halbsatz gelten:

'Catholica Ecclesia et Apostolica Sedes moralis personae rationem habent ex ipsa ordinatione divina;...'

Aus diesem Begriff der autonomen Rechtspersönlichkeit der katholischen Gesamtkirche ohne Rücksicht auf ihren jeweiligen hierarchischen Bestand lassen sich alle grundsätzlichen kirchlichen Rechtsforderungen gegenüber dem Staat ableiten. Aus ihm ergibt sich insbesondere der Anspruch der Kirche, in den einzelnen Ländern vom Staatsrecht in irgendeiner Form als Rechtspersönlichkeit anerkannt zu werden. Die Negierung dieses Anspruchs im portugiesischen Trennungsgesetz traf deshalb den rechtlichen Kern des kirchlichen Selbstverständnisses.

Aus der Stellung der Kirche als autonomer, d. h. von jeder staatlichen Bestätigung unabhängiger Rechtspersönlichkeit ergibt sich die Freiheit des Kultus (c. 1260):

'Ecclesiae ministri in cultu exercendo unice a Superioribus ecclesiasticis dependere debent.'

Sie wurde durch das Trennungsgesetz ebenso mißachtet wie die Freiheit des Unterrichts (c. 1372 § 1, c. 1373). Aus c. 100 § 1 folgt aber auch der Anspruch auf freien Gütererwerb und Güterverwaltung ohne staatliche Be-

schränkung (c. 1495 § 1):

'Ecclesia catholica et Apostolica Sedes nativum jus habent libere et independenter a civili potestate acquirendi, retinendi et administrandi bona temporalia ad fines sibi proprios proseguendos.'

Wie drastisch das Trennungsgesetz diese Rechte beschränkte, wurde oben dargestellt.⁽⁵⁷⁾

Als weitere 'Fundamentalkanonese',⁽⁵⁸⁾ sind zu nennen: Freiheit der Klerus-Ausbildung (c. 1352) und des kirchlichen Schul- und Hochschulwesens (c. 1375), selbständige kirchliche Gerichtsbarkeit (c. 1553 §1), insbesondere hinsichtlich des Eherechts (c. 1960) und der Strafgerichtsbarkeit für geistliche Delikte (c. 2214 § 1, c. 2198).

Aber das portugiesische Trennungsgesetz von 1911 mußte der Kirche nicht nur deshalb als Summe des Unrechts erscheinen, weil es im Einzelnen alle diese kirchlichen 'Grundrechte' verletzte. Es widersprach darüberhinaus schon durch seine Bezeichnung 'Lei da Separação da Igreja do Estado' der strikten Verwerfung des Gedankens der Trennung von Kirche und Staat durch den Hl. Stuhl. Hierauf wird im letzten Teil dieser Arbeit noch einzugehen sein.

Die Proteste des Hl. Stuhls und des portugiesischen Episkopats und die Standhaftigkeit des Klerus gegenüber allen materiellen Erleichterungen, die mit einem Nachgeben verbunden gewesen wären, verfehlten nicht ihre Wirkung auf das politische Klima in Portugal. Der Kriegseintritt Portugals führte durch die Notwendigkeit einer geregelten Militärseelsorge zu einem ersten Wiederanknüpfen von Verbindungen zum Episkopat; die erforderliche Anstellung kirchlich legitimer Feldkapläne bedingte eine indirekte Wiederanerkennung der katholischen Hierarchie. - Von nicht zu unterschätzender Bedeutung für das Wiedererstarken der kirchlichen Stellung in Portugal wurden sodann die Ereignisse in F a t i m a . Der kleine nordportugiesische Ort, in dem im Sommer 1917 drei Hirtenkinder von Marienerscheinungen berichteten, entwickelte sich trotz der zögernden Haltung des Bischofs von Leiria und der Behörden des Staates bald zu einem der bedeutendsten Wallfahrtsorte. Das führte nicht nur zu einer religiösen Erneuerungsbewegung im Lande selbst⁽⁵⁹⁾, sondern lenkte auch die Aufmerksamkeit des Auslandes auf die Lage der Kirche in Portugal. So sah sich Sidonio P a i s , der Ende 1917 die Regierungsmacht übernahm, zur Amnestie für die aufgrund des Trennungsgesetzes mit

57) s. o. S. 29 ff

58) H. Barion in "Religion in Geschichte und Gegenwart" (3. Aufl. Bd. III Tübingen 1959) Artikel 'Kirche und Staat'

59) In einer Ansprache über die Lage der Kirche in Portugal vom 28. 11. 1956. (Diário de Lisboa v. 29. 11. 1956) hat Kardinalpatriarch Cerejeira hierauf besonders ausführlich hingewiesen.

Haft oder Aufenthaltsverbot bestrafen Geistlichen veranlaßt. Besonders gravierende Bestimmungen des Gesetzes wurden gemildert, ein Teil seiner Verbote aufgehoben, die Durchführungskommission mit Juristen besetzt und zur Beachtung prozessualer Regeln verpflichtet. Im Juni 1918 bahnte sich durch die Vermittlung des spanischen Nuntius die Wiederaufnahme der seit 1911 unterbrochenen diplomatischen Beziehungen zum Vatikan an; seit dem 10. Juli 1918 ist der Vatikan wieder durch einen Nuntius bei der portugiesischen Regierung vertreten.⁽⁶⁰⁾

Wie nach den Ordensverboten am Anfang des 19. Jahrh. waren es auch jetzt wieder die Fragen der Überseemission, die am dringendsten der Regelung in neuen Abkommen mit dem Hl. Stuhl bedurften. Wenn in der Einleitung von den 'staatsnahen Funktionen' katholischer Missionseinrichtungen die Rede war, so sollte das nicht nur die historische Verbindung von Kolonialisierung und Missionierung und die kirchliche Mitwirkung am Schul- und Fürsorgewesen bezeichnen, sondern auch die indirekte Beteiligung der Kirche an der staatlichen Führung und Beeinflussung der politisch unselbständigen Kolonialvölker. Diese missionskirchliche Aufgabe ist rechtlich nur schwer zu erfassen; gleichwohl ist sie so bedeutsam, daß auch die heftigsten antiklerikalen Maßnahmen der europäischen Kolonialstaaten in den Missionsländern immer nur gemildert durchgeführt und meist bald geändert oder rückgängig gemacht wurden. Mit der Parole "Le cléricalisme, voilà l'ennemi!" begann in Frankreich 1877 der Kampf der 3. Republik gegen die Kirche⁽⁶¹⁾; Léon Gambetta war ihr Urheber und eifrigster Verfechter. Selbst Gambetta aber gestand 1881 ein: "Antiklerikalismus ist kein Ausfuhrartikel".⁽⁶²⁾ Die gleiche Erkenntnis hatte die Schöpfer des Trennungsgesetzes in Portugal veranlaßt, diesem in den Art. 189 und 190 Bestimmungen zu geben, die eine Sonderbehandlung der Kirche und ihrer Missionseinrichtungen in den Kolonien ermöglichten. Sie bestimmte nach der 'Nationalen Revolution' von 1926 auch den Kolonialminister João Belo, der Kirche in den Kolonien einen Teil der einstigen Vergünstigungen zurückzugewähren.⁽⁶³⁾ Das schuf die Grundlage für neue Verhandlungen mit der Kurie, die 1928 mit Kardinalstaatssekretär Gasparri aufgenommen wurden. Sie erbrachten für die Missionsgebiete das schon erwähnte⁽⁶⁴⁾ Übereinkommen (Acordo) vom 15. April 1928, ein Jahr später das Abkommen über die Diözese von Meliapor.⁽⁶⁵⁾

So waren die Kampfgesetze der Revolution, als Salazar an die Macht

60) An diesem Tag wurde Mgr. Locatelli, Internuntius in Brüssel, zum neuen Nuntius in Lissabon ernannt.

61) Feine a. a. O. S. 624.

62) Stutz a. a. O. S. 65

63) Dekret 12.485 vom 13. Oktober 1926

64) s. o. Seite 17.

65) Lourenço a. a. O. S. 236

kam, bereits in manchen Einzelheiten aufgehoben oder in ihrer Ausführung gemildert worden. Aber das bedeutete, gemessen an der Radikalität dieser Gesetze, nicht allzu viel; vor allem im Mutterland bestimmte nach wie vor das Trennungsgesetz die rechtliche Lage der Kirche. Und auch die Verfassung vom 19.3.1933 trägt zwar in vieler Hinsicht christlichen Grundsätzen Rechnung, bekennt sich aber in Art. 46, der oben zitiert wurde und von dem diese Darlegungen ihren Ausgang nahmen, ausdrücklich zu dem durch das Gesetz vom 20.4.1911 geschaffenen System der Trennung.

III. DAS KONKORDAT VOM 7. MAI 1940

1. Die Präambel; die Verhandlungsbevollmächtigten

Das Vertragswerk vom 7. Mai 1940 trägt die Bezeichnung 'Concordata entre a Santa Sé e a Republica Portuguesa' (im Folgenden 'PK' zitiert). Es beginnt mit der Anrufung der Allerheiligsten Dreifaltigkeit. Die Formel 'In nome della Santissima Trinità' leitete früher als Ausdruck der gemeinsamen Glaubensgrundlage nahezu alle bedeutenden Verträge des Hl. Stuhls mit christlichen Staaten ein. Erst seit Beginn des 20. Jahrh., genauer seit 1918, findet sie sich nur noch selten; von den 18 Konkordaten zwischen 1850 und 1914 fehlt sie nur bei zweien (die überdies wegen ihres geringen Umfanges eher nur 'Konventionen' genannt werden können), dagegen findet sie sich von den 15 Konkordaten zwischen 1918 und 1955 nur noch in sieben. Bei den übrigen Ländern haben nicht etwa nur konfessionelle Gründe mitgespielt; auch dem Konkordat mit Bayern (1924), Baden (1932) und sogar mit Österreich (1933) ist kein solcher Ausdruck christlicher Gemeinsamkeit vorangestellt. Im Falle Portugal legte die Tradition der 'terra Sanctae Sedis' den Gebrauch der Glaubensformel nahe; aber eine Selbstverständlichkeit war dies auch hier keineswegs. Soweit sich in der portugiesischen Verfassung von 1933 - die übrigen selbst ohne jede Präambel mit der Beschreibung des Staatsgebietes beginnt - das Selbstverständnis der Republik spiegelt, kann von einer tiefgehenden Bindung an katholische Glaubensinhalte nicht die Rede sein.⁽⁶⁶⁾ Das wurde bestätigt, als im Juli 1959 in den Cortes die geplante Neufassung der Verfassung beraten wurde; eine Anrufung Gottes in der Präambel (wie sie z.B. fünf der deutschen Nachkriegsverfassungen einleitet)⁽⁶⁷⁾ wurde von der Mehrheit abgelehnt. Wenn das Konkordat mit der genannten Formel beginnt, so könnte das zu der Deutung berechtigen, daß dem staatlichen Verhandlungspartner daran gelegen war, in Fragen der allgemeinen Haltung und im Grundsätzlichen von vornherein möglichst enge und freundschaftliche Verbundenheit zu dokumentieren.

Aus dem ersten Teil der Vorrede ist nur die ausdrückliche Erwähnung der katholischen Missionen und des 'Padroado' festzuhalten. Das Konkordat wurde g r u n d s ä t z l i c h auch für das Gebiet der damaligen⁽⁶⁸⁾ Kolo-

66) So auch ausführlich Dr. Cerejeira in seiner Rede zum 17. Jahrestag seiner Ernennung zum Kardinalpatriarchen von Lissabon; s. Wenzel a. a. O. S. 17

67) Es sind dies das Grundgesetz v. 23.5.1949 (BGBl. S. 1), die Verfassung des Freistaates Bayern v. 2.12.1946 (BayBS I S. 3), die Verfassung des Landes Baden-Württemberg v. 11.11.1953 (GBl. S. 173), die Verfassung für das Land Nordrhein-Westfalen v. 18.6.1950 (GS. NW. S. 3) und die Verfassung für Rheinland-Pfalz v. 18.5.1947 (VOBl. S. 209).

68) Durch Gesetz Nr. 2.066 v. 27.6.1953 wurden die Kolonien als 'Überseeische

nien abgeschlossen; seine Artikel XXVI bis XXIX befassen sich damit. Eingehend regelt diese Materie jedoch erst das gleichzeitig abgeschlossene Zusatzabkommen, der 'Acôrdo Missionario' vom 7. Mai 1940; aus den in der Einleitung dargelegten Gründen wird hier auf die Untersuchung dieses Vertrages und des portugiesischen Missionsrechts verzichtet.

Unter den Verhandlungsbevollmächtigten, die die Vorrede nennt, ist zunächst der Vertreter des Hl. Stuhls hervorzuheben: Luigi M a g l i o n e, von 1929 bis zu seinem Tode (1944) Kardinal-Staatssekretär Pius' XII, kannte als einer der damals ältesten und erfahrensten Diplomaten der Kurie und langjähriger Nuntius in Frankreich die besonderen Probleme der Kirche in Trennungstaaten genau. Es war schon 1908, also noch vor der Revolution in Portugal, ins Staatssekretariat eingetreten; als er 1926 als Nachfolger Cerrettis von Bern nach Paris ging, waren dort die Erschütterungen der Trennung noch keineswegs überwunden. 1935 zum Kardinal erhoben, ernannte ihn Pius XII. sofort nach seiner Wahl zu seinem Staatssekretär. Er war einer der Hauptmitarbeiter des Papstes in den Kriegsjahren, an deren diplomatischer Bewältigung der Kardinal-Staatssekretär verdienstvollsten Anteil hatte.

Die Auswahl der bevollmächtigten Vertreter des portugiesischen Staatspräsidenten läßt wiederum Rückschlüsse auf die Grundsätze der staatlichen Verhandlungsführung zu. Alle drei portugiesischen Vertreter, General E. A. Marques, Kammerpräsident und früherer Kolonialminister, Professor Dr. M. de Figueiredo, Dekan der juristischen Fakultät an der Universität Coimbra und früherer Justiz- und Kultusminister, und der Gesandte Dr. V. F. Caetano de Quevedo, Geschäftsträger Portugals beim Hl. Stuhl, waren Großkreuzritter der bedeutendsten portugiesischen Militärorden. Die Tatsache dieser Auswahl unterstreicht den portugiesischen Wunsch, an die große missionarische Tradition Portugals anzuknüpfen und die historischen Verdienste um die Sache Roms und des Christentums bei der Neuregelung der Verhältnisse keinesfalls außer Betracht zu lassen. Diesem Bemühen, über den Tatbestand der Trennung hinweg die Vergangenheit zur Grundlage des Einvernehmens zu machen, gab Ministerpräsident Salazar in seiner Parlamentsrede aus Anlaß des Konkordatschlusses am 25. Mai 1940 auch deutlich Ausdruck:

'A primeira realidade que o Estado tem diante de si é a formação católica do povo português; a segunda é que a essência desta formação se traduz numa constante da história.'

Fortsetzung der Fußnote 68 von Seite 30:

Provinzen' dem Mutterland rechtlich gleichgestellt.

- 69) 'Die erste Tatsache, vor die sich unser Staat gestellt sieht, ist die katholische Entstehung der portugiesischen Volkes; die zweite, daß das Prinzip dieser Entstehung sich als eine feste Größe unserer Geschichte erhalten hat,' Discursos e Notas politicas Bd. III S. 232.

Es ist kein Geheimnis, daß Salazar selbst die Konkordatsverhandlungen sehr wesentlich beeinflußt hat, und zwar in enger Zusammenarbeit mit seinem früheren Con-Professor in Coimbra, dem Lissaboner Kardinalpatriarchen D. Manuel Gonçalves Cerejaira, dessen ausgleichendes Wirken als Haupt des portugiesischen Episkopats bis heute als wichtigste Stütze des kirchenpolitischen Systems im Lande gilt.

2. Der rechtliche Status der Kirche in Portugal

Die Verhandlungen führten zu folgenden Vereinbarungen über den rechtlichen Status der Kirche:

A. Art. I Abs. 1 PK stellt fest 'A Republica Portuguesa reconhece a personalidade juridica da Igreja Católica.'

Der Rechtsbegriff 'Personalidade juridica' bezeichnet die Fähigkeit, Träger von Rechten und Pflichten zu sein. Über sonstige Eigenschaften des Rechtsträgers sagt der Begriff ebensowenig wie über die Art der Rechte und Pflichten. Beides bleibt der Rechtsordnung überlassen, auf deren System sich die Anerkennung oder Verleihung der 'Rechtsfähigkeit' bezieht. Eine Norm wie der zitierte erste Satz des portugiesischen Konkordats bedarf daher näherer Bestimmung; er ist nur sinnvoll in Bezug auf ein konkretes Rechtssystem, innerhalb dessen die anerkannte Rechtsträgerschaft sich aktualisieren kann. Für welche Rechtsordnung wird hier die Rechtspersönlichkeit der katholischen Kirche anerkannt? Der Text unseres Konkordates sagt hierzu nichts - im Gegensatz etwa zum spanischen Konkordat ('El Estado espanol reconoce la personalidad juridica internacional dela Santa Sede...⁽⁷⁰⁾) und zum deutschen Reichskonkordat (Art. 13:...behalten bzw. erlangen die Rechtsfähigkeit für den staatliche Bereich...). Die beiden zitierten Bestimmungen zeigen die nächstliegenden Möglichkeiten: die Anerkennung kann sich auf das Völkerrecht beziehen, wie im spanischen Fall; sie kann sich auch auf das innerstaatliche Recht beziehen wie im Fall des Reichskonkordats.

a) Der portugiesische Text kann eine Anerkennung als Rechtssubjekt des Völkerrechts enthalten, doch mahnt hier der Wortlaut zur Vorsicht. Zunächst ist nicht einzusehen, warum man in diesem Fall nicht das Wort 'internacional' hätte hinzufügen sollen, wie es in Art. 3 des spanischen, Art. 2 des dominikanischen Konkordats und in Art. 2 des Vertrags von 1929 mit Italien geschehen ist.⁽⁷¹⁾ Es erscheint unwahrscheinlich, daß man ein solches präzi-

70) Art. 3 des Konkordats zwischen Spanien und dem Hl. Stuhl von 1953 bei Mercati a.a.O. S. 271

71) 'El Estado espanol reconoce la personalidad juridica internacional de la Santa Sede y del Estado de la Ciudad del Vaticano' - (Art. 3 I span. Konk);

sierendes Adjektiv grundlos weggelassen hat. - Aber auch der Terminus 'der katholischen Kirche' läßt es zweifelhaft erscheinen, daß der Norm eine spezifisch völkerrechtliche Bedeutung zugedacht ist. Denn während die Völkerrechtssubjektivität des Vatikanstaats und des Hl. Stuhls zumindest seit den Lateranverträgen von 1929 allgemein anerkannt ist, ist die Stellung der katholischen Gesamtkirche in diesem Zusammenhang sehr viel weniger eindeutig. Verdroß stellt zwar fest, es sei 'nun allgemein anerkannt, daß die katholische Gesamtkirche (im Gegensatz zu den Landeskirchen) ein Völkerrechtssubjekt ist. Das wird dadurch bewiesen, daß sich der Verkehr zwischen den Staaten und der katholischen Gesamtkirche, die durch den Papst vertreten wird, unmittelbar aufgrund des Völkerrechts abwickelt.'⁽⁷²⁾ Aber diese Feststellung ist hinsichtlich der 'allgemeinen Anerkennung' nur begrenzt richtig. Unter den deutschsprachigen Völkerrechtslehrern bekennen sich Guggenheim⁽⁷³⁾ und E. Sauer⁽⁷⁴⁾ zur Meinung Verdroß'; dagegen lehnt Berber⁽⁷⁵⁾ die Anwendung des völkerrechtlichen Subjektbegriffs auf Papst und Kirchenstaat überhaupt ab, Dahm⁽⁷⁶⁾, W. Sauer⁽⁷⁷⁾ und von der Heydte⁽⁷⁸⁾ sehen nur den Apostolischen Stuhl bzw. den Papst als mögliches Völkerrechtssubjekt an. "Der Apostolische Stuhl, nicht die katholische Kirche ist Völkerrechtsperson; die katholische Kirche, wie sie sich selbst in ihrem eigenen Kirchenbegriff versteht, kann ihrem Wesen nach sich nicht der von Menschen geschaffenen normativen Ordnung des Völkerrechts unterwerfen und damit als Teil... in einer umfassenderen irdischen Gemeinschaft stehen. Die katholische Kirche reicht freilich in das Völkerrecht hinein; und insofern stellt der Apostolische Stuhl die katholische Kirche im Völkerrecht dar: Er ist Kirche - sichtbare Rechtskirche - im völkerrechtlichen Bereich'.⁽⁷⁹⁾

Fortsetzung der Fußnote 71 von Seite 32:

'El Estado Dominicano reconoce la personalidad juridica internacional de la Santa Sede y del Estado de la Ciudad del Vaticano' - (Art. 2 dominik. Konk.),

'L'Italia riconosce la sovranità della Santa Sede nel campo internazionale come attributo inerente alla sua natura, in conformità alla sua tradizione ed alle esigenze della sua missione nel mondo' - (Art. 2 Trattato fra la Santa Sede e l'Italia).

72) A. Verdroß, Völkerrecht (3. Aufl. Wien 1955) S. 99.

73) Guggenheim, Lehrbuch des Völkerr. (Basel 1948) I S. 205

74) E. Sauer, Grundlehre des Völkerr. (3. Aufl. Köln 1955) S. 109

75) F. Berber, Lehrb. d. Völkerr. (München 1960) Band I S. 163 ff.

76) Dahm, Völkerr. (Stuttgart 1958) Bd. I. S. 178 ff.

77) W. Sauer, System des Völkerr. (Bonn 1952) S. 110

78) v. d. Heydte, Völkerr. (Köln 1958) Bd. I S. 188

79) v. d. Heydte, a. a. O. S. 188

Diese Argumentation v. d. Heydtes, der ich folge, läßt freilich schon deutlich werden, daß die katholische Gesamtkirche eine umfassende, autonome Rechtspersönlichkeit eigener Art beansprucht, deren *Ausfluß* unter anderem auch die völkerrechtliche Stellung ihres höchsten Vertreters ist. Daraus ergibt sich, daß die Anerkennung dieser *übergeordneten* Rechtsfähigkeit der Gesamtkirche durch einen Staat durchaus die völkerrechtliche Anerkennung des Apostolischen Stuhls *enthalten* kann. Das gilt auch für unsere Norm des Art. I Abs. 1 PK. Doch ergibt unsere Untersuchung, daß diese Norm nach ihrem Wortlaut *nicht* die völkerrechtliche Anerkennung zum alleinigen oder hauptsächlichen Inhalt hat.

Das Gutachten der portugiesischen Korporativen Kammer zum Konkordat ⁽⁸⁰⁾ ist allerdings anderer Meinung. Es übergeht das eigentümliche Fehlen des Wortes 'internacional' völlig ⁽⁸¹⁾ und meint zu dem weiteren Bedenken: 'Was liegt schon unter dem Gesichtspunkt des Staates daran, ob die Völkerrechtsfähigkeit der katholischen Kirche als solcher oder dem Hl. Stuhl oder dem Papst zugestanden wird? in jedem Falle ist es ja die gleiche Autorität, mit der man Verträge und Konkordate schließt...' - Den Juristen der Kurie muß im Gegenteil sehr viel an solchen Unterscheidungen liegen und die Annahme, sie wählten derartige Wendungen willkürlich, kann der tiefen - und damit auch der rechtlich genauen - Bedeutung einer Konkordatsnorm nicht gerecht werden.

Es bleibt daher festzuhalten, daß Inhalt und Wortlaut der Vorschrift darauf schließen lassen, daß die Anerkennung der katholischen Kirche als Völkerrechtssubjekt weder ihr einziges noch ihr primäres rechtliches Ziel ist.

b) Es wäre daran zu denken, daß Art I Abs. 1 PK der Kirche eine spezifische Rechtsposition für den Bereich *des portugiesischen* Rechts zuerkennt, etwa im Sinne des Art. 13 des deutschen Reichskonkordats. Aber auch gegen diese Annahme spricht zunächst schon die Formulierung. 'Die Kirche' ist ein für das innerstaatliche Recht sehr ungenauer Begriff; die Realisierung einer solchen umfassenden Anerkennung müßte im öffentlichen so gut wie im Privatrecht zu Abgrenzungsschwierigkeiten führen. Art. 13 des Reichskonkordats bezeichnet ja deshalb die Körperschaften der katholischen Kirche in Deutschland, die Rechtsfähigkeit 'für den staatlichen Bereich' behalten bzw. erlangen sollen, sehr genau. Es kommt hinzu, daß das portugiesische Konkordat in Art. III die den kirchlichen Körperschaften in Portugal zukommende rechtliche Stellung eingehend regelt und kein Grund zu sehen ist, warum eine

80) Wiedergegeben bei Wenzel a. a. O. S. 355 ff..

81) Wenzel a. a. O., der sich dem Gutachten offenbar anschließt, zitiert auf S. 24 die Bestimmung mit dem Wort "internacional".

so grundlegende Norm wie Art. I Abs. 1 davon getrennt stehen sollte, wenn auch sie den Rechtsstatus der portugiesischen Kirche 'für den staatlichen Bereich' betreffe.

Auch eine solche Auslegung des Art. I Abs. 1 befriedigt daher nicht.

c) Wenn die Ausgangsnorm weder auf Völkerrecht noch auf das portugiesische Staatsrecht zu beziehen ist, ergibt sich die Frage, ob hier nicht autonomes Recht der katholischen Kirche ⁽⁸²⁾ bestätigt und anerkannt werden soll. V.d. Heydte deutet diese Möglichkeit an, wenn er vom 'eigenen Kirchenbegriff' der katholischen Kirche spricht. Als Bezugsnorm des Codex Juris Canonici bietet sich uns der schon erwähnte 'Fundamentalkanon' c. 100 § 1 an: "Die katholische Kirche und der Apostolische Stuhl haben Rechtspersönlichkeit kraft unmittelbarer göttlicher Anordnung (ex ipsa ordinatione divina)." Es ist der zentrale Kanon für das rechtliche Selbstverständnis der Kirche gegenüber den Staaten; alle im II. Teil dieser Arbeit schon genannten grundlegenden Kanones ergeben sich aus dieser Norm. Sie besagt zunächst, daß der Anspruch der Kirche auf Anerkennung ihrer autonomen Rechtspersönlichkeit 'ex ordinatione divina' staatlichen Rechtsregeln über juristische Personen wesensmäßig vorgeordnet ist. Daraus ergibt sich, daß dieser Anspruch in den staatlichen Regeln nur seinen der jeweiligen Staats- und Rechtsform entsprechenden Reflex findet.

Darüber hinaus ergibt sich aus c. 100 § 1 CodJC der Anspruch der Kirche, in jedem Rechtsbereich, soweit er sie oder ihre Glieder ergreift, kraft göttlichen Rechts 'Kirche' und als solche Trägerin von Rechten und Pflichten sein zu können.

Welchen Sinn kann aber die Anerkennung eines so allgemeinen Anspruchs haben, wenn - wie in unserem Fall - die Voraussetzungen und Bedingungen für die Anerkennung kirchlicher Rechtspersönlichkeiten im staatlichen Bereich in einer anderen Konkordatsnorm (Art. III PK) ausführlich geregelt sind und es in der Praxis - neben der Völkerrechtsfähigkeit - nur auf diese Regelung ankommt? - Aus c. 100 § 1 CodJC folgt der Anspruch auf rechtliche Selbständigkeit und damit auf Unabhängigkeit und Gleichberechtigung der Kirche gegenüber der Staatsgewalt. Die Anerkennung dieser Grundnorm durch einen Staat enthält daher die Einräumung einer grundsätzlich autonomen Position der Kirche als 'civitas perfecta' gegenüber dem Staat sowie den Verzicht auf staatliche Eingriffe in diese Autonomie, und sie bildet zugleich die Grundlage für eine besondere Form kirchlicher Rechtsfähigkeit für den staatlichen Bereich, wie wir ⁽⁸³⁾ so gleich sehen werden.

82) Vgl. das Zitat auf S. 33.

83) Siehe unten Abschnitt B.

Welchen Wert die katholische Kirche auf eine solche grundsätzliche Anerkennung ihres rechtlichen Selbstverständnisses legt, zeigen entsprechende Normen in späteren Konkordaten. So heißt es in Art. II Abs. 1 des spanischen Konkordats von 1953: "El Estado español reconoce al Iglesia Catolica el caracter de sociedad perfecta . . ."; eine ähnliche Feststellung enthält das dominikanische Konkordat von 1954 in Art. III Abs. 1. Diese Bestimmungen eignen sich noch weniger als unsere portugiesische Norm zur direkten Anwendung im staatlichen Recht. Sie bedeuten vielmehr ebenso wie diese die Bestätigung des rechtlichen Selbstverständnisses der Kirche durch den Staat als Grundlage aller weiteren Regelungen.

Aus der Bestätigung des c. 100 §1 CodJC in Art. I Abs. 1 PK folgt, daß die Norm auch völkerrechtliche Bedeutung hat; denn c. 100 § 1 stellt die Rechtsfähigkeit der Kirche für alle Rechtsbereiche, also auch für den des Völkerrechts fest. Insoweit kann dem Gutachten der Kammer durchaus gefolgt werden. Es geht aber m. E. insofern fehl, als sich Art. I Abs. 1 nicht ausschließlich auf das Völkerrecht bezieht; deshalb ist das Wort 'internacional' vermieden. Die Anerkennung betrifft vielmehr das rechtliche Selbstverständnis der katholischen Kirche nach c. 100 I 1 CodJC. Daraus ergibt sich sowohl die Völkerrechtssubjektivität des Hl. Stuhls als auch die autonome Rechtsfähigkeit der Kirche für den staatlichen Bereich. Die Prüfung des Art. III PK wird die Richtigkeit dieser Auslegung bestätigen.

Der zweite Absatz des ersten Artikels regelt die völkerrechtliche Frage des Austauschs diplomatischer Vertreter.

Die Bestimmung gibt durch ihre Stellung zu erkennen, daß der portugiesische Staat den Hl. Stuhl als Repräsentant der in Abs. 1 anerkannten Rechtspersönlichkeit 'Kirche' betrachtet; Abs. 2 entspricht damit der Codexnorm des c. 218 § 1⁽⁸⁴⁾. Die Bezugnahme auf die 'hergebrachten geschichtlich entwickelten Formen' ist in weitem Sinne zu verstehen, weil Portugal seit der letzten Wiederaufnahme der diplomatischen Beziehungen zum Hl. Stuhl im Jahre 1918 in Rom lediglich eine Gesandtschaft unterhielt, deren Erhöhung zur Botschaft aus Ranggründen erst aufgrund der hier behandelten Konkordats-Bestimmung erfolgte.

B. Art I bezieht sich, wie wir sahen, auf die Gesamtkirche und ihre überstaatliche Rechtspersönlichkeit. Die Rechtsstellung der Kirche im Raum des portugiesischen Rechts regelt Art. III PK: 'A Igreja Catolica em Portugal pode organizar-se livremente de harmonia com as normas do Direito Ca-

84) c. 218 § 1 CodJC: "Romanus Pontifex . . . habet non solum primatum honoris, sed supremam et plenam potestatem iurisdictionis in universam Ecclesiam . . .".

nonico, e constituir por essa forma associações od organizações a que o Estado reconhece personalidade jurídica. ⁽⁸⁵⁾ Die Bestimmung bestätigt zunächst das Recht der Kirche, sich nach den Regeln des kanonischen Rechts zu organisieren, so z.B. nach Maßgabe der cc 492, 494 CodJC Vereinigungen und Organisationen zu bilden. Deren Rechtspersönlichkeit erkennt der Staat an; die Absätze 2 und 3 regeln das zur Anerkennung im Einzelfall führende Verwaltungsverfahren. Danach wird der Staat die Rechtspersönlichkeit der so gebildeten Institutionen nach einfacher Gründungsmitteilung an die zuständige Staatsbehörde anerkennen. Der Konkordatsbestimmung ist verwaltungsrechtlich durch den - in diesem Sinne neugefaßten - Art. 450 des portugiesischen Verwaltungsgesetzbuches (Codigo Administrativo) entsprochen worden:

"Artigo 450.

As associações religiosas adquirem personalidade jurídica pelo acto de registo da participação escrita da sua constituição, apresentada na secretaria do governo civil do respectivo distrito.

§ unico. Exceptuam-se as associações religiosas da Igreja católica cuja personalidade jurídica resulta da simples participação escrita feita pelo bispo da diocese onde tiverem a sua sede, ou por seu legitimo representante ao governador civil competente." ⁽⁸⁶⁾

Diese Vorschrift macht den Unterschied zwischen beliebigen religiösen Vereinigungen und solchen der katholischen Kirche sehr deutlich. Die ersteren 'erwerben' Rechtsfähigkeit durch staatlichen Eintragsakt. Die Exi-

85) 'Die katholische Kirche in Portugal kann sich in Übereinstimmung mit den Regeln des kanonischen Rechts frei organisieren und insoweit Vereinigungen oder Organisationen bilden, deren Rechtspersönlichkeit der Staat anerkennt.'

86) "Die Religionsgemeinschaften erwerben Rechtsfähigkeit durch die Eintragung der schriftlichen Mitteilung von ihrer Gründung in das staatliche Register; die Mitteilung ist beim Sekretariat des zuständigen Zivilgouvernements einzureichen.

Einziger §: Ausgenommen sind die religiösen Vereinigungen der katholischen Kirche, deren Rechtspersönlichkeit aus der einfachen schriftlichen Mitteilung des Bischofs der Diözese, in der die Vereinigung ihren Sitz hat, oder dessen Vertreters, an den zuständigen Zivilgouverneur, folgt."

stenz einer neuen katholischen Körperschaft dagegen braucht nur vom Bischof mitgeteilt zu werden; ihre Rechtsfähigkeit für den staatlichen Bereich folgt also aus einem Akt der Kirchenbehörde.

Der Vergleich mit entsprechenden Bestimmungen älterer Konkordate läßt die Besonderheit dieser Regelung deutlicher hervortreten. Art. 13 des deutschen Reichskonkordats verweist auf das 'für alle geltende Gesetz', wonach kirchliche Körperschaften die Zivilrechtsfähigkeit für den staatlichen Bereich nach den allgemeinen Vorschriften, öffentlich-rechtliche Stellung aufgrund staatlicher 'Gewährung' erlangen können. Es ist klar, daß hier die Rechtsfähigkeit im einen wie im anderen Fall nicht Ausfluß kirchlichen Handelns, sondern eines staatlichen Aktes ist. Ähnlich sagt Art. II des österreichischen Konkordats von 1933: 'Künftig zu errichtende (Sc. Einrichtungen der katholischen Kirche) erlangen Rechtspersönlichkeit für den staatlichen Bereich, wenn sie unter der in diesem Konkordat vorgesehenen Mitwirkung der Staatsgewalt entstehen.' Auch hier also Tätigwerden des Staates. Im portugiesischen Konkordat dagegen steht nichts von einer staatlichen Mitwirkung oder einer Gewährung durch den Staat. Was bedeutet diese Regelung? Die Antwort wird sich nach der Klärung einer weiteren Frage ergeben:

Die Konkordatsnorm schweigt über die Art der solchermaßen als rechtsfähig anerkannten kirchlichen Körperschaften. Gelten sie in Portugal als Körperschaften des öffentlichen Rechts oder ist ihnen lediglich der Status rechtsfähiger Vereine des Zivilrechts zugebilligt?

Die Frage ist in Deutschland seit langem zur Kernfrage bei der Beurteilung von Trennungssystemen gemacht worden.⁽⁸⁷⁾ Ihr liegt eine Alternativvorstellung zu Grunde, die sich aus der langen staatskirchlichen Tradition in Deutschland erklärt. Diese führte dazu, daß bei der Ausbildung der Lehre von den juristischen Personen des öffentlichen Rechts im ersten Drittel des 19. Jahrh.⁽⁸⁸⁾ die großen kirchlichen Körperschaften ganz selbstverständlich von vornherein staatlichen Verbandsformen gleichgesetzt wurden. Das lag bei der damals herrschenden engen Verbindung von Staat und Kirche nahe; die Kirche wurde in staatlichen Organisationsformen begriffen. Das führte später zu dem Schluß: entweder sind die Kirchen öffentlich-rechtliche Körperschaften, dann bedeutet das Einheit von Kirche und Staat - oder Staat und Kirche trennen sich, dann bleibt für die Kirchen nur die Rechtsform privater Vereinigungen, günstigstenfalls also die von juristischen

87) So für viele: Kern, Staat und Kirche in der Gegenwart (Hamburg 1951) S. 11 und 14; Scheuner, Art. Kirche und Staat in RGG 3. Aufl. Bd. III Tübingen 1959; s. a. die Übersicht bei E. R. Huber, Verfassungsgeschichte I S. 391

88) Forsthoff, Verwaltungsrecht I (5. Aufl. München 1955) S. 375.

Personen des Zivilrechts. ⁽⁸⁹⁾

Ist diese Alternative richtig? Übersieht sie nicht, daß nicht nur die Staaten, sondern auch die Kirchen eine eigene, deshalb aber keineswegs 'private' Rechtsstruktur und einen Anspruch auf deren Anerkennung im staatlichen Bereich haben könnten? Sie passen selten in das prinzipiell ungeeignete rechtliche Gewand der Privatvereinigungen, denn sie sind - das gilt besonders von den katholischen Körperschaften - nach ihrem Wesen öffentlich-rechtlich strukturiert. ⁽⁹⁰⁾ Aber auch die Verleihung öffentlich-rechtlicher Körperschaftsstellung durch den Staat kann dem kirchlichen Anspruch auf rechtliche Autonomie nicht gerecht werden.

Für die katholische Kirche gilt zwar, daß sie meist ein Interesse an der Ausstattung ihrer Körperschaften mit staatshoheitlichen Rechten haben wird. Diese Ausstattung ist aber überall dort, wo sie nicht herkömmlich und originär ableitbar ist, wo also z.B. ihre rechtsgeschichtliche Kontinuität unterbrochen wurde, nur durch staatlichen Verleihungsakt begründbar. Denn es handelt sich dabei um die Zuerkennung einer privilegierten Rechtsstellung, die mit allen Merkmalen des staatlichen Rechts ausgestattet und deshalb - zumindest formell - nur von der Staatshoheit ableitbar ist. Auch wenn man nach Inhalt und Rechtsgrund eine solche Ableitung nicht annimmt, bleibt ein derartiger Verleihungsakt unvereinbar mit dem Anspruch des c. 100 § 1 CodJC. Denn dieser Kanon fordert für die Kirche und ihre Gliederungen gerade eine umfassende, vom Staate u n a b h ä n g i g e Rechtsfähigkeit 'aus göttlichem Recht'. - Von katholischer Seite wird dieser Gedanke bestätigt:

"Sogar der Wurzelkanon c. 100 § 1, der souveräne und autonome Charakter der katholischen Kirche als moralischer Person, wird jedoch in mehreren Staaten in ein öffentlich-rechtliches Gewand, also in eine staatliche, nichtkirchliche Rechtsform gekleidet." ⁽⁹¹⁾

Aus c. 100 § 1 CodJC ergibt sich demnach, daß es das Ziel kurialer Konkordatspolitik sein muß, den Staat zur Anerkennung einer ursprünglichen Rechtspersönlichkeit kirchlicher Körperschaften aufgrund kanonischen Rechts zu veranlassen und die Gleichsetzung der so anerkannten Körperschaften mit denen des jeweiligen staatlichen öffentlichen Rechts durchzusetzen.

Die Bestimmungen des portugiesischen Konkordats über den Rechtsstatus

89) "Bei vollendeter Durchführung des Grundsatzes der Trennung bleibt der Kirche im staatlichen Bereich nur die Möglichkeit, sich in der Sphäre des Privatrechts zu organisieren. . . ." ; Eichmann-Mörsdorf, Kirchenrecht, 6. Aufl. Paderborn 1951, Bd. I S. 199.

90) Eichmann-Mörsdorf a.a.O., S. 200.

91) H. Barion, Art. Kirche und Staat in RGG, 3. Aufl. Bd. III (Tübingen 1959)

der Kirche tragen diesem Bestreben Rechnung - soweit ich sehe, zum erstenmal in einem Konkordat, wenn man von der durch das Bestehen des Vatikanstaats bedingten Sonderregelung in Italien absieht.

Die nach Art. III PK anerkannten kirchlichen Vereinigungen und Organisationen erhalten demnach *w e d e r* den Status von Körperschaften portugiesischen öffentlichen Rechts, denn das wäre nur durch Verleihungsakt möglich; ein solcher ist in dem Verfahren nach Art. 450 Código Administrativo aber nicht zu sehen. Die Kirche wird aber *a u c h n i c h t* auf den Status von Privatrechtsvereinigungen nach den Art. 32 ff. des Código Civil Português verwiesen. Sie wird vielmehr vom Staat als Rechtspersönlichkeit nach *k a n o n i s c h e m* Recht mit Geltung für den staatlichen Bereich anerkannt.

Der Unterschied zwischen Verleihung und Anerkennung der juristischen Personalität kirchlicher Körperschaften hat nicht nur rechtssystematische Bedeutung - so hoch diese auch eingeschätzt werden muß, wenn man die Wirkungen systematischer Unterscheidungen im Kirchenrecht von der Zweischwertlehre bis zur aktuellen Frage der Konzilszulassung bedenkt. Der Unterschied wirkt sich auch in der Rechtspraxis aus: der verleihende Staat kann die Anzahl öffentlich-rechtlicher Kirchenkörperschaften beschränken, er kann diese seiner Aufsicht unterstellen und durch legislative Maßnahmen ihre Verwaltung regeln. Der auf die Anerkennung beschränkte Staat hat gegenüber den kanonischen Körperschaften keine einzige dieser rechtlichen Handhaben.

So fügt sich die Regelung des Art. III PK vollkommen zur Grundnorm des Art. I Abs. 1. Portugal übernimmt hinsichtlich der Rechtsfähigkeit kirchlicher Körperschaften in ähnlicher Weise kanonisches Recht in den staatlichen Bereich, wie dies hinsichtlich anderer Komplexe, z.B. des Ehrechts, frühere Konkordate (wie das italienische) bereits getan haben. Die kirchlichen Körperschaften erhalten somit in Portugal eine Sonderstellung; da sie nach ihrem Wesen öffentlich-rechtlich strukturiert sind, ⁽⁹²⁾ stehen sie systematisch neben den Körperschaften des portugiesischen öffentlichen Rechts; sie unterscheiden sich aber von ihnen durch die Art ihrer Begründung und durch ihre Rechtsstruktur sowie dadurch, daß sie ⁽⁹³⁾ weder einer Staatsaufsicht unterstehen noch Staatsgewalt ausüben können.

92) Vgl. Fußnote 90

93) 'Juristische Personen des öffentlichen Rechts sind (in Portugal):... die Kirche, einmal, weil sie innerhalb des Landes mit einer Einrichtung der öffentlichen Fürsorge zu vergleichen ist, ungeachtet der verfassungsmäßigen Trennung von Kirche und Staat.' Grande Enciclopédia Port. e Brás., Lisboa - Rio de Janeiro 1953

C. Die Anerkennung der rechtlichen Einheit der Kirche ist verbunden mit der Anerkennung ihrer einheitlichen Jurisdiktion. Art. II Abs. 1 legt daher fest:

"E garantido á Igreja Catolica o livre exercicio da sua auto-
ridade; na esfera da sua competencia, tem a faculdade de
exercer os actos do seu poder de ordem e jurisdicção sem qual-
quer impedimento" ⁽⁹⁴⁾

Daraus folgt der Wegfall jeglichen Placet-Erfordernisses bei der Veröffentlichung aller die Kirchenleitung betreffenden Anordnungen und sonstigen Äußerungen des Hl. Stuhls und die Gewährung freien Verkehrs zwischen diesem, dem nationalen Klerus und den Gläubigen; die Absätze 2 und 3 des genannten Artikels stellen dies jedoch auch noch ausdrücklich fest. Diese ausführliche Erwähnung der kirchlichen Selbständigkeit bei der Veröffentlichung von kirchlichen Gesetzen und Anordnungen ist aus der langen Tradition der Staatskirchenhoheit in Portugal und daraus zu verstehen, daß auch hier schon sehr früh und dann wieder seit dem 18. Jahrh. das 'privilegium odiosum' des Placets zu den bevorzugten Mitteln der Staatsaufsicht gehörte; im geschichtlichen Teil wurde darüber berichtet. - Auch in anderen Konkordaten ist die Befreiung vom Placet ausführlicher bestätigt als unbedingt erforderlich, so in Art. 4 des deutschen Reichskonkordats, der nur wiederholt, was bereits Art. I Abs. 2 garantiert. Die Erinnerung an die Kulturkampfgesetzgebung mag hierbei mitgespielt haben. Besonders knapp ist die bayerische Regelung im Konkordat von 1924. ⁽⁹⁵⁾

3. Das Recht des kirchlichen Vermögens in Portugal

In engem Zusammenhang mit dem rechtlichen Status der Kirche und ihrer Gliederung in einem Staat stehen die das kirchliche Vermögen betreffenden Fragen. Für das Staatskirchenrecht war von jeher die wirtschaftliche Stellung der Kirche von großer Bedeutung, für einzelne Maßnahmen des staatlichen Gesetzgebers war ihr wirtschaftlicher Effekt gegenüber der Kirche ein wichtiges, wenn auch oft getarntes Motiv. Die Kette solcher wirtschaftlich bedingter Maßnahmen reicht von den ersten Beschränkungen des Erwerbs der toten Hand im 9. Jahrh. bis zu Art. 86 des Einführungsgesetzes zum deutschen Bürgerlichen Gesetzbuch und § 48 Abs. 3 des Testamentsgesetzes von 1938. ⁽⁹⁶⁾ Derartige Bestimmungen sind vor allem aus dem Wunsche des Staa-

94) 'Der katholischen Kirche wird die freie Ausübung ihrer Autorität garantiert; sie kann in ihrem Zuständigkeitsbereich alle Akte ihrer Gesetzgebungs- und Jurisdiktionsgewalt ohne jede Behinderung ausüben.'

95) Art. I § 2; Bay BS II S. 639.

96) Hierzu Enneccerus-Kipp-Wolf, Lehrbuch des Bürgerl. Rechts, Bd. 5, Erbrecht, von Kipp/Coing (Tüb. 53) S. 46. Beide zuletzt genannten Bestimmungen sind

tes zu erklären, das Volksvermögen und seine Steuerkraft zu erhalten und es nicht seinen eigenen, staatlichen Zwecken entziehen zu lassen. Eine andere Art rechtlicher Maßnahmen ergibt sich dagegen aus dem Bestreben, die Verwendung von der Kirche zufließenden Mitteln gegen die Interessen des Staates zu verhindern und deshalb eine staatliche Aufsicht der kirchlichen Vermögensverwaltung zu ermöglichen. Ein Staat, der einer Religionsgemeinschaft erhebliche wirtschaftliche Unterstützung gewährt, wird sich immer auf irgendeine Weise die Kontrolle über die Verwendung der Mittel sichern: das einfachste und daher bevorzugte staatliche Mittel ist dabei die Unterstellung der kirchlichen Körperschaften unter das allgemeine Korporationsrecht. Umgekehrt aber legt der Verzicht eines Staates auf jede Mitwirkung bei der Errichtung und Verwaltung kirchlicher Organisationen, wie in Portugal, den Schluß nahe, daß wirtschaftliche Interessen nicht auf dem Spiel stehen werden, weil der Staat hinsichtlich finanzieller Leistungen an die Kirche große Zurückhaltung wahren wird.

Das portugiesische Konkordat regelt die vermögensrechtlichen Fragen im wesentlichen in den Art. IV bis VIII, hinsichtlich der besonderen Staatsleistungen für Schulen, Missionen und Militärseelsorge im Zusammenhang mit dem Recht dieser Einrichtungen.

A. Art. IV PK sichert den als rechtsfähig anerkannten kirchlichen Vereinigungen und Organisationen das Recht freien Gütererwerbs und freier Verfügung darüber nach den allgemeinen Regeln, sowie freie Vermögensverwaltung unter der ausschließlichen Kontrolle der Kirchenbehörde zu. Damit wird der Anerkennung der kirchlichen Autonomie in den Art. I bis III PK entsprochen, zugleich aber auch dem Recht des Codex, dessen c. 1495 in § 2 den *'ecclesiis singularibus aliisque personis moralibus quae ab ecclesiastica auctoritate in iuridicam personam erectae sint'* ausdrücklich das Recht vorbehält, *'bona temporalia acquirendi, retinendi et administrandi.'*

Soweit das portugiesische Zivilgesetzbuch für juristische Personen des Privatrechts den Gütererwerb und insbesondere die Erbfähigkeit beschränkt, gelten diese Beschränkungen für kirchliche Rechtssubjekte nur insoweit, als es mit dem Konkordat und dem kirchlichen Recht vereinbar ist. So bestimmt Art. 36 Código Civil Português, daß Vereinsvermögen bei der Auflösung des Vereins an den Fiskus fällt; kirchliche Vereinigungen aber werden von dieser Bestimmung ausgenommen, ihr Vermögen fällt bei Auflösung an die Kirche. ⁽⁹⁷⁾

Fortsetzung Fußnote 96 von Seite 41:

durch das 'Ges. zur Wiederherstellung d. Gesetzeseinheit' v. 5.3.53 aufgehoben worden.

97) de Lima-Valera, Código Civil Português (2. Aufl. Coimbra 1956) Anm. zu Art. 36.

Auch den Art. 1781 CodCivPort, der die Erbfähigkeit kirchlicher Vereinigungen beschränkte, hat Art. IV PK als lex posterior außer Kraft gesetzt. (98)

Die volle Freiheit der Vermögensverwaltung ist nur bei solchen Vereinigungen der Kirche eingeschränkt, die sich der Wohlfahrtspflege widmen; diese Körperschaften bleiben bei der Ausführung solcher Aufgaben an das Recht gebunden (Art. IV Satz 2 PK).

Zum Recht des freien Gütererwerbs gehört auch das Recht, die Gläubigen um Spenden für kirchliche Zwecke zu bitten und Kollekten und Sammlungen zu veranstalten; Art. V PK bestätigt dieses Recht. Der Zusatz 'designadamente no interior e à porta dos templos...' kann nicht so gedeutet werden, daß dadurch öffentliche, also Haus- und Straßensammlungen, ausgeschlossen sein sollen; man hätte sonst an Stelle des Wortes 'designadamente' (= namentlich, insbesondere) ein bestimmteres Wort gewählt. Der Zusatz bringt lediglich das aus den Landesverhältnissen zu erklärende Interesse der Regierung zum Ausdruck, die kirchliche Sammeltätigkeit möglichst auf kirchliche Anlässe und auf Kirchengrund zu beschränken; andere Sammlungsarten sollen also nur die Ausnahme sein.

B. Nachdem die Enteignung aller kirchlichen Körperschaften und Anstalten in Portugal eines der Hauptmotive des Trennungsgesetzes von 1911 gewesen war, kam dem Problem der Rückgabe und Entschädigung bei den Verhandlungen zum Konkordat von 1940 besondere Bedeutung zu, umso mehr, als die ihres gesamten wirtschaftlichen Rückhalts beraubte portugiesische Kirche der materiellen Hilfe dringend bedurfte.

Art. VI PK stellt zunächst grundsätzlich fest, daß der Kirche das Eigentum an allen Gütern zugestanden wird, die ihr 'früher' gehörten, wie Kirchen, Bischofspalais, Pfarrhäusern einschließlich Pfründen, Seminaren, Instituten und beweglichen Vermögenswerten. Unter 'früher' ist dabei die Zeit vor Inkrafttreten der Enteignungsgesetze der Revolutionsregierung von 1910, insbesondere also des Art. 62 des Trennungsgesetzes vom 20. 4. 1911 zu verstehen; das Ausführungsgesetz zum Konkordat - Nr. 30.615 vom 25. 7. 1940 - hat in Art. 41 als Stichtag den 1. Oktober 1910 festgesetzt.

Doch diese auf den ersten Blick großzügige Regelung ist erheblich eingeschränkt:

a) Nur solche Güter, die noch im Besetz des Staates sind, fallen darunter; für den Rückerwerb von inzwischen weiterveräußerten Gütern aus der Hand ihrer privaten Eigentümer wurden vom Staat lediglich Steuererleichterungen für die Dauer eines halben Jahres gewährt (Art. VI Abs. II PK).

98) de Lima-Valera a. a. O. Anm. zu Art. 1781.

b) Aber auch aus dem Staatseigentum wurden nur solche Güter zurückgegeben, die bei Konkordatsschluß *w e d e r* öffentlichen Zwecken dienten - was z.B. bei der Mehrzahl der ehemaligen Klostergebäude der Fall war - *n o c h* vom Staat als 'Nationalmonument' oder als 'Grundstück öffentlichen Interesses' klassifiziert waren (Art. VI Abs. 1 PK).

c) selbst von den verbleibenden Werten aber fielen nur diejenigen an die Kirche zurück, die nicht innerhalb von 5 Jahren nach Ratifizierung des Konkordats zu 'Nationalmonumenten' oder 'Grundstücken des öffentlichen Interesses' erklärt worden waren; die so bezeichneten Güter blieben Staatseigentum 'com afectação permanente ao serviço da Igreja' ⁽⁹⁹⁾ Ihre Restaurierung und Unterhaltung obliegt dem Staat (Art. VI Abs. 3). Der Kirche bleiben durch diese Bestimmung zwar erhebliche Baulasten erspart, ohne daß sie deshalb auf die gottesdienstliche Nutzung der meist besonders repräsentativen Gebäude verzichten muß. Andererseits entgehen ihr auch alle sonstigen Nutzungen, wie z.B. die aus Besichtigungen und Veranstaltungen eingehenden Gelder. Der Staat veranstaltet, nur durch das Zweckentfremdungsverbot des Art. VII PK beschränkt, in einigen der ihm verbliebenen kirchlichen Anwesen (so etwa in der Kirche des Jeronimos in Belem, einer der schönsten und berühmtesten Klosterkirchen des Landes) regelmäßige Aufführungen.

Auch die Rückgabe des beweglichen Vermögens insbesondere also der Kultgegenstände wie Altargerät und Kirchenschmuck, wurde durch die Bestimmung des Art. VI Abs. 4 PK erheblich eingeschränkt. Soweit nämlich solche Gegenstände sich inzwischen in *M u s e e n* befanden, sollten sie dort verbleiben; sie werden auf jeweilige kirchliche Anforderung zu gottesdienstlichen Anlässen herausgegeben, wobei jedoch die Kirchenbehörden für ihre unbeschädigte Rückgabe haften.

C. Zu den in der Praxis der meisten Staaten wichtigsten Problemen des Staatskirchenrechts gehören die wiederkehrenden Staatsleistungen an die Kirche. Solche sind jedoch im portugiesischen Konkordat nur in den die Missionsrätigkeit regelnden Bestimmungen vorgesehen; Art. XXVII PK stellt fest, daß die Diözesen und Missionszirkumskriptionen in den Kolonien sowie die Missionsheime und -Schulen im Mutterland aus Staatsmitteln unterstützt werden. Mit diesen Regelungen haben wir uns nicht näher zu befassen. ⁽¹⁰⁰⁾ Andere Staatsleistungen sind zwar fakultativ vorgesehen in Art. XX PK, wonach kirchliche Schulen unterstützt werden können, und in Art. XVIII PK, der die Aufstellung einer Gruppe staatlich besoldeter Militärkapläne für die Seelsorge in

99) '...mit der dauernden Bestimmung, kirchlichen Zwecken zu dienen'. Vgl. die ganze Bestimmung im Anhang S. 91

100) Vgl. die Einleitung S. 2.

Kriegszeiten vorsieht. Beide Bestimmungen sind jedoch in den zwei Jahrzehnten der bisherigen Konkordatsgeltung nicht zur Anwendung gekommen. ⁽¹⁰¹⁾

So bleibt - außer der kirchlichen Steuer- und Abgabenfreiheit, die im Zusammenhang mit den Privilegien behandelt werden soll - nur noch eine außerkonkordatäre Regelung von geringer Bedeutung zu erwähnen. Es ist die Gewährung einer staatlichen Pension an gewisse portugiesische Geistliche nach Art. 113 des Trennungsgesetzes von 1911. Da diese Pension von der Unterwerfung unter alle anderen staatlichen Trennungsmaßnahmen abhängig gemacht wurde (Art. 145 Trennungsgesetz), kam sie nur in sehr wenigen Fällen zur Anwendung; die große Mehrzahl der portugiesischen Geistlichen verzichtete auf die materielle Erleichterung, um nicht in Abhängigkeit vom Staat zu geraten. ⁽¹⁰²⁾

Andere gesetzliche Grundlagen für direkte oder indirekte Staatsleistungen an die Kirche finden sich nicht. Die Kirche im portugiesischen Mutterland hat also insbesondere

- kein Besteuerungsrecht;
- keinen Anspruch auf Mitwirkung staatlicher Behörden bei der Regelung kirchlicher Angelegenheiten;
- keinen Anspruch auf staatliche Besoldung von Schul-, Anstalts- oder Gefängnisgeistlichen;
- keinen sonstigen Anspruch auf staatliche Zuwendungen irgendwelcher Art.

Die Vermögensregelungen des portugiesischen Konkordats entsprechen damit dem Anerkenntnis der völligen kirchlichen Autonomie: sie erscheinen als der wirtschaftliche Niederschlag der rechtlichen Trennung von Kirche und Staat. Da der Kirche keinerlei nennenswerte wirtschaftliche Unterstützung gewährt wird, verzichtet der portugiesische Staat grundsätzlich auch auf eine Einflußnahme auf die innere Verwaltung der kirchlichen Körperschaften.

Das allein reicht freilich zur Erklärung der portugiesischen Haltung in der Frage der Vermögensrückgabe nicht aus. Als diese nach Ablauf der Fünfjahresfrist des Art. VI Abs. 3 abgeschlossen war, hatte die portugiesische Kirche den Besitzstand von 1910 auch nicht annähernd wieder erreicht, ganz abgesehen von der erheblichen baulichen Verschlechterung der meisten der ihr wieder überlassenen Anwesen. Eine Entschädigung hierfür, die Gewährung von Renten aus den an den Staat übergegangenen Grundstücken, zumindest aber eine Regelung wie die des § 35 des Reichsdeputationshauptschlusses von 1803, die der portugiesischen Kirche die Unterhaltung ihrer Gotteshäuser erleichtert hätte, wären erforderlich und gerechtfertigt gewesen. Sie wären auch ohne

101) Vgl. unten Abschnitt IV der Arbeit.

102) Lourenço a. a. O., S. 158 ff. und 203.

Beeinträchtigung des Trennungsprinzips möglich gewesen, denn dieses widerspricht nicht a l l e n Staatsdotationen; ⁽¹⁰³⁾ wo solche z.B. als Entschädigung für eine Enteignung geleistet werden, ist das kein Kriterium für eine Verbindung von Staat und Kirche; im Gegenteil. ⁽¹⁰⁴⁾

Die Vermögensregelungen im portugiesischen Konkordat sind wohl einerseits aus der immer noch angespannten wirtschaftlichen Lage des Staates zu erklären. Aber auch das staatliche Bestreben, die Kirche dadurch auf den geistlichen Bereich zu beschränken, daß ihr für praktische Einwirkungen auf das soziale, kulturelle und politische Klima des Landes die wirtschaftlichen Mittel fehlen, könnte dabei mitgespielt haben. Daß dies keine unbegründete Vermutung ist, wird im IV. Abschnitt dieser Arbeit noch darzulegen sein.

4. Das öffentliche Wirken der Kirche

Die bisher behandelten Konkordatsbestimmungen regeln die S t e l l u n g der Kirche in Portugal. Das eigentliche Zentrum der Auseinandersetzungen zwischen Staat und Kirche ist jedoch der Bereich der kirchlichen T ä t i g k e i t. Zwar berührt die Kirche nicht erst, wo sie handelt, die Interessen des Staates. Aber ihre unmittelbaren Einwirkungen gehen von ihren öffentlichen Tätigkeiten aus. Indem die Kirche ihre Angehörigen lehrt, führt und beeinflusst, lenkt sie S t a a t s b ü r g e r in Lebensbereichen, die für den modernen Staat nicht irrelevant sind. Rechtliche und materielle Stellung der kirchlichen Körperschaften, die Besetzung der geistlichen Ämter und ihr Verhältnis zur Regierung, alles das sind nur Voraussetzungen und Bedingungen für die zentrale Aufgabe der Kirche: das öffentliche Wirken. Wenn diese institutionellen Fragen trotzdem in allen Konkordaten den weitaus größten Raum beanspruchten, so liegt das einerseits an der weitgehenden Institutionalisierung der katholischen Kirche, andererseits und vor allem aber daran, daß sich die Vielfältigkeit kirchlichen Wirkens nicht in Rechtsnormen fassen läßt. Soweit diese Wirksamkeit daher durch i n s t i t u t i o n e l l e Regelungen eingeschränkt und abgegrenzt werden kann, gehen die Konkordate diesen Weg; im übrigen läßt sich kirchliche Tätigkeit nur auf einigen speziellen Gebieten und in allgemeinen Formeln fassen.

A. Auch das portugiesische Konkordat beginnt deshalb die Regelung des öffentlichen Wirkens der Kirche mit einer G e n e r a l k l a u s e l, wie sie sich in ähnlicher Form in den meisten neuern Konkordaten findet. Art. XVI

103) Siehe hierzu Erler a. a. O. S. 91

104) Denn so wie die Entschädigungspflicht bei der Enteignung einzelner Staatsbürger in einem demokratischen Rechtsstaat Ausfluß der Grundrechtsanerkennung ist, kann auch die Entschädigung für die Enteignung von Kirchenvermögen nur als Folge der staatlichen Anerkennung kirchlicher Autonomie angesehen werden.

PK stellt fest: 'E assegurado à Igreja católica o livre exercicio de todos os actos do culto, privado o publico, sem prejuizo das exigências de policia e transito.' (105)

Dem Hinweis auf mögliche Beschränkungen auf Grund polizeilicher und verkehrstechnischer Erfordernisse kommt besondere Bedeutung zu im Hinblick auf Prozessionen, Leichenbegängnisse und andere Bekundungen des religiösen Lebens. Doch die Bestimmung läßt keine grundsätzliche, sondern nur eine Beschränkung im Einzelfall zu. Eine Wiederholung der Vorschriften des Trennungsgesetzes, das Prozessionen, Leichenbegängnisse und sogar Glockengeläut auf Grund angeblicher Polizeinotwendigkeit genehmigungspflichtig machte, ist daher nicht möglich.

Alle Kulthandlungen sind vielmehr nach Art. XVI PK grundsätzlich frei und der freien Regelung durch die Kirchenbehörde überlassen.

B. Die Frage des geistlichen Einflusses auf das Schulwesen stand auch in Portugal seit dem Ende des 18. Jahrh. im Mittelpunkt der Auseinandersetzungen zwischen Kirchenbehörden und Staatsgewalt einerseits und den politischen Parteien andererseits. Ähnlich wie in Italien (106), Frankreich (107) und Deutschland (108) wurde auch in Portugal im Interesse des staatlich-humanistischen Bildungsideals vor allem von liberaler Seite gefordert, daß das Schulwesen als Staatsmonopol begründet und von jeder geistlichen Einwirkung befreit werde. Schon P o m b a l hatte im Zeichen des Absolutismus begonnen, das bis dahin ganz der Kirche überlassene Schulwesen in staatliche Verwaltung zu übernehmen. Die Auflösung der religiösen Orden 1832 hatte das Schulwesen in Portugal sehr beeinträchtigt, da gerade die Orden sich vielfach die Erziehung der Jugend zur Aufgabe gemacht hatten. Das Trennungsgesetz von 1911 brachte auch auf diesem Gebiet die entscheidende Änderung indem es in Art. 37 den Religionsgemeinschaften jede Einflußnahme auf das öffentliche Unterrichtswesen untersagte. (109) Die endgültige Verstaatlichung des gesamten Erziehungswesens brachte auch die Abschaffung des Religionsunterrichts in den Schulen.

105) Ähnlich: Bayern Art. I §§ 1, 3; Italien Art. I; Österreich Art. I §§ 1, 3; Reichskonkordat Art. I Abs. 1; Spanien Art. II; Dominikanische Republik Art. III (1).

106) S. hierzu W. von Bergen, Der Einfluß der Lateranverträge auf die staatliche Gesetzgebung Italiens unter besonderer Berücksichtigung des Ehrechts, Frankfurter jur. Diss. 1952, S. 75

107) Schulgesetze von 1886; vgl. oben S. 27

108) Vgl. Erler a. a. O. S. 94 ff.; Kern a. a. O. S. 46 f.

109) S. oben Seite 23.

Erst die Regierung Salazar bereitete einer nach christlichen Grundsätzen ausgerichteten Erziehung in den öffentlichen Schulen wieder den Boden. Art. 43 § 3 der Verfassung (110) erhielt durch Gesetz vom 23. Mai 1935 die bis heute geltende Fassung, wonach das staatliche Unterrichtswesen an den Prinzipien der christlichen Lehre und Moral, wie sie im Land überliefert sind, orientiert sein soll. Ein Gesetz vom 11. April 1936 ordnete an, daß in allen öffentlichen Volksschulen ein Kruzifix anzubringen sei 'como simbolo da educação christa determinada pela constituição'. Durch eine weitere Verordnung vom 14. Oktober 1936 wurde auch an den Mittelschulen und Lyceen wieder Religionsunterricht eingeführt.

Der kirchliche Erziehungsanspruch hat im CodJC seine erneute Festlegung gefunden. Die Kirche hatte seit jeher ein staatliches Schulmonopol nicht anerkannt; sie nimmt für sich das Recht zur freien Gründung von Schulen jeder Art in Anspruch (c. 1375 CodJC). Weit über diese Bestimmung hinaus geht jedoch c. 1374, der fordert, daß 'pueri catholici scholas acatholicas ne frequentent'; nur in Ausnahmefällen soll der Bischof den Besuch solcher Schulen gestatten. Daraus ergab sich die Notwendigkeit, den Bischöfen aufzutragen, bei einem Fehlen katholischer Bekenntnisschulen die Errichtung solcher Schulen zu betreiben (c. 1379 § 1). Diese Vorschrift läßt offen, wer Rechtsträger solcher Neugründungen sein soll. In der Praxis freilich ist aus finanziellen und personellen Gründen klar, daß die Errichtung katholischer Privatschulen, so günstige Bedingungen hierfür ein Staat auch gewähren mag, für die Kirche gegenüber der öffentlichen katholischen Bekenntnisschule immer die ungünstigere Lösung ist. Denn das Bildungssystem hat sich in den letzten hundert Jahren so weit verzweigt, daß die Kirche mit Privatschulen keinesfalls allen Bedürfnissen gerecht werden könnte; sie muß das dem Staat überlassen und versuchen, sich an dessen vielfältigen Schulen beaufsichtigend und lehrend zu beteiligen. Das Hauptinteresse der Kirche bei Konkordatsverhandlungen mit katholischen Staaten wird sich deshalb immer darauf richten, einen möglichst großen Einfluß auf den Unterricht an den öffentlichen Schulen sicherzustellen. Nur in akatholischen Ländern wird stattdessen die Ermöglichung des kirchlichen Privatschulwesens größeres Gewicht haben.

Welche Bedeutung für die katholische Kirche die 'educatio christiana liberorum' hat, die c. 1372 § 2 das 'ius et gravissimum officium' der Eltern nennt, wird klar, wenn man die Fülle kirchlicher Entscheidungen und Lehrmeinungen, Dogmen und Glaubenssätze bedenkt, die überhaupt nur auf der Grundlage des von früh an ausschließlich gelehrtens katholischen Glaubens ganz verstanden und angenommen werden können. Das Schulrecht wird deshalb auch in Zukunft und in zunehmendem Maße ein Gebiet sein, auf dem

110) Wiedergegeben im Anhang; vgl. dort auch die ursprüngliche Fassung.

die Verflechtung von Staats- und Kircheninteressen enger als auf jedem anderen ist ⁽¹¹¹⁾; ein Gebiet auch, auf dem sich die Diskrepanz der pädagogischen Maximen von Kirche und Staat früher und schärfer als in jedem anderen Bereich erweist.

Das portugiesische Konkordat von 1940 regelt die kirchliche Mitwirkung an der Erziehung und Unterrichtung der Jugend in den Art. XX und XXI.

Zunächst bestätigt Art. XX Abs. 1 grundsätzlich das in c. 1375 von der Kirche in Anspruch genommene Recht zur Gründung von Schulen. Solche Schulen sollen als Privatschulen in den Grenzen des allgemeinen Rechts der staatlichen Kontrolle unterworfen bleiben. Diese staatliche Kontrolle des Privatschulwesens geht in Portugal verhältnismäßig weit: sie umfaßt nicht nur die schulische und hygienische Eignung der Unterrichtsgebäude, sondern auch die Aufsicht über die verwendeten Bücher und Lehrmittel, die Beurteilung der moralischen Eignung der Schulleiter und Lehrer und schließlich die Forderung des der jeweiligen Unterrichtsstufe entsprechenden Staatsexamens für alle Lehrkräfte. Gerade gegen diese letzte Beschränkung der kirchlichen Schulfreiheit (die in Art. 25 Abs. II des deutschen Reichskonkordats eine Parallele hat) wandte sich in Portugal die kirchliche Kritik. ⁽¹¹²⁾ Es wurde vor allem eingewandt, daß Ordensmitglieder nur unter erheblichen Schwierigkeiten staatliche Universitäten besuchen könnten. Auf die staatlichen Hochschulen sind die katholischen 'Lehramtsanwärter' in Portugal jedoch angewiesen, weil es nach dem Konkordat keine kirchliche Lehrerbildung gibt, wie sie z.B. Art. 24 Abs. II des Reichskonkordats vorsieht; das Examenfordernis zwingt somit zum Besuch der staatlichen Anstalten.

Die kirchlichen Privatschulen können zwar nach Art. XX Abs. I PK wie andere Privatschulen staatlich unterstützt und hinsichtlich ihrer Examen und Zeugnisse gleichgestellt werden. Doch ist dies bisher fast nirgends erfolgt. Dieser Tatsache war ein besonders kritischer Teil der schon erwähnten Ansprache des Kardinalpatriarchen Cerejeira von 1956 gewidmet. ⁽¹¹³⁾ Nach dem Wortlaut des Konkordats war der Staat jedoch zu solcher Zurückhaltung durchaus berechtigt.

Die Norm des Art. XX Abs. 1 gewährt den kirchlichen Körperschaften kein Recht, das sie nicht auf Grund der portugiesischen Verfassung ohnehin hätten. Art. 44 der Verfassung von 1933 stellt nämlich fest: 'E livre o estabelecimento de escolas particulares paralelas às do Estado, ficando sujeitas à fiscalização deste e podendo ser por ele subsidiadas, ou oficializadas...'. ⁽¹¹⁴⁾

111) Erler a. a. O. S. 94

112) Lourenço a. a. O. S. 338

113) Diário de Lisboa v. 29, 11. 1956

114) Vgl. die Übersetzung im Anhang.

Die Konkordatsnorm bestätigt also nur ein verfassungsmässiges Recht auf völkerrechtlicher Ebene.

Das gleiche gilt von Art. XX Abs. 2 PK. Danach ist der Religionsunterricht in den kirchlichen Privatschulen von jeder staatlichen Beeinflussung frei. Das gleiche bestimmt jedoch bereits Art. 43 § 4 der Verfassung in der Fassung von 1935: 'Nao depende de autorização o ensino religioso nas escolas particulares'.

Art. XX § 3 PK läßt schließlich die freie Errichtung kirchlicher Seminare und Hochschulen zu. Sie unterliegen keiner unmittelbaren Staatsaufsicht. Doch müssen dem Staat die Lehrmittel über nichtphilosophische und nichttheologische Sachgebiete mitgeteilt werden, ohne daß sich freilich hieran direkte staatliche Maßnahmen knüpfen können. Die Regelung ist also nicht als ein Genehmigungsverfahren aufzufassen. Gleichwohl ist es sicher nicht gerechtfertigt, sie deshalb mit 'statistischen Interessen' des Staates zu erklären, wie es Lourenço⁽¹¹⁵⁾ unternimmt. Man will zwar der Kirchenschulbehörde kein Prüfungsverfahren durch die untere Verwaltungsbehörde zumuten. Aber deshalb ist die Mitteilungspflicht nicht weniger bedeutsam; das Verfahren wird lediglich in eine höhere Ebene verlagert. - Daß hinter der Mitteilungspflicht solche ernsteren Erwägungen stehen, zeigt auch die folgende Bestimmung: die Kirchenbehörden sind verpflichtet, bei der Erteilung des Geschichtsunterrichts und anderer einschlägiger Fächer den patriotischen Interessen und Gefühlen Rechnung zu tragen. Die Bestimmung (die sich in ähnlicher Form in Art. 21 des Reichskonkordats für den Religionsunterricht an den staatlichen deutschen Schulen findet) trägt den Interessen des Staates an der Unterrichtsgestaltung in kirchlichen Lehranstalten sehr viel sichtbarer, aber im Ergebnis sicher weniger wirksam als die oben behandelte Mitteilungspflicht Rechnung.

Zur Frage des Religionsunterrichts in den öffentlichen Schulen bestimmt Art. XXI PK:

Da der vom Staat verwaltete Unterricht nach christlichen Prinzipien ausgerichtet sein soll, wird an allen staatlichen Grund-, Komplementär- und Mittelschulen Religionsunterricht erteilt (Art. XXI Abs. I). - Der erste Satz dieser Bestimmung hat sein Vorbild wiederum in einer Verfassungsnorm, nämlich in dem schon erwähnten Art. 43 § 3 der Verfassung von 1933. Die Bestimmung über die Erteilung des Religionsunterrichts läßt zwei wesentliche Fragen offen: durch wen der Unterricht erteilt werden soll, und: welche Häufigkeit

115) a. a. O. S. 359. In Portugal und im port. Schrifttum herrscht eine auffallende Tendenz, die 'Freundschaftlichkeit' der Trennung zu betonen ('separação amigavel'); nur so sind solche und viele andere Konkordatsdeutungen zu erklären.

der Unterricht haben soll. Zur ersten Frage ergibt sich aus Abs. 3, daß hierfür **s t a a t l i c h e** Lehrkräfte herangezogen werden, die mit Zustimmung der Kirchenbehörde ernannt werden müssen. Die zweite Frage gehört zu den ungelösten Punkten der Konkordatspraxis: die Kirche hat vergeblich gefordert, daß die Unterrichtshäufigkeit über die bisher gegebene eine Wochenstunde gesteigert werden müsse. ⁽¹¹⁶⁾

Genau bezeichnet ist die **A r t** der Schulen, in denen der Unterricht erteilt werden muß; **O**berschulen und Fachschulen sind nicht darunter. Doch bestimmt Art. XXI Abs. 2, daß auch in den staatlichen Waisenhäusern, Erziehungsanstalten und Asylen Religionsunterricht gegeben werden soll.

C. Neben dem Recht des Schulwesens und der Erziehung ist das **E h e - r e c h t** das wichtigste der Gebiete, deren Regelung sowohl der Staat als auch die Kirche für sich beanspruchen. Auch mit diesem Fragenkreis haben sich daher alle neueren Konkordate befaßt. Das portugiesische widmet ihm die Artikel XXII bis XXV.

Der katholische Standpunkt zur Ehe ergibt sich aus Tit. VII des 3. Buches des CodJC (c. 1012 - 1143). - Danach ist die Ehe ein Sakrament, über dessen Voraussetzungen und Wirkungen ausschließlich die Kirche zu entscheiden hat. ⁽¹¹⁷⁾ Das persönliche Recht der Ehe ist - im Gegensatz zum Güterrecht - der staatlichen Gesetzgebung als von Christus zu bestätigende Rechtsform entzogen; c. 1012 § 1: "Christus Dominus ad sacramenti dignitatem evexit ipsum contractum matrimonialem inter baptizatos." - § 2 "Quare inter baptizatos nequit matrimonialis contractus validus consistere, quin sit eo ipso sacramentum."

Die ausschließliche Zuständigkeit der Kirche betrifft insbesondere auch die Frage der Ehescheidung; nach c. 1118 CodJC ist eine gültige und vollzogene Ehe grundsätzlich nur durch den Tod lösbar.

Demgegenüber gilt die Ehe seit der zweiten Hälfte des 19. Jahrh. im bürgerlichen Recht der meisten Staaten als ein Rechtsverhältnis auf der Grundlage eines zivilrechtlichen Vertrages, das vom staatlichen Gesetzgeber hinsichtlich Eingehung und Aufhebung im wohlverstandenen Interesse der Beteiligten und der staatlichen Gemeinschaft zu regeln ist.

Auch in Portugal wurde das bis dahin ausschließlich von der katholischen Kirche geregelte Eherecht durch den 'Codigo Civil Português' vom 1. 7. 1867 dahingehend geändert, daß nun eine zivile Eheschließung vor dem Standesbeamten die gleichen bürgerlichen Rechtswirkungen hervorbrachte wie

116) Ausführlich Kardinalpatriarch Cerejeira in seiner zitierten Ansprache vom 28. 11. 1956 unter Hinweis auf die "sehr viel günstigeren deutschen Verhältnisse."

117) Kern a. a. O. S. 124

bisher nur eine kanonische Eheschließung. Aber die neue Form setzte sich nicht durch; sie blieb eine Ausnahme. - Das entsprach der Entwicklung in anderen Ländern, der in Italien⁽¹¹⁸⁾ und der in Deutschland; obwohl dort die Zivilehe sogar obligatorisch eingeführt wurde, betrachtete die Mehrzahl der Staatsbürger nach wie vor die kirchliche Trauung als die eigentliche Eheschließung.

Das änderte sich in Portugal nach der Revolution von 1910. Noch vor Erlaß des Trennungsgesetzes, als eine der ersten Maßnahmen der neuen Regierung überhaupt, wurde durch VO vom 11. 11. 1910 die Möglichkeit der zivilrechtlichen S c h e i d u n g⁽¹¹⁹⁾ eingeführt. Ein Dekret vom 25. 12. 1910 bestimmte, daß die Schließung eines Ehevertrages nach bürgerlichem Recht die einzig wirksame Form der Heirat sei. Wenig später, am 18. 2. 1911, wurden die staatlichen Personenstandsbücher als obligatorische Einrichtungen zur Personenstandsbeurkundung eingeführt.

Das Konkordat von 1940 stellt in Art. XXII fest, daß eine Eheschließung nach kirchlichem Recht unter der Bedingung, daß hiervon eine Abschrift an das staatliche Register gelangt, die gleichen Rechtswirkungen wie die zivile Eheschließung hat. Sie zieht, falls die Übertragung in das Standesamtsregister innerhalb von sieben Tagen nach der kirchlichen Trauung erfolgt, vom Datum dieser Trauung an alle zivilrechtlichen Wirkungen nach sich (Art. XXIII PK).

Damit hat Portugal der Kirche hinsichtlich des Eherechts in den Grundzügen die gleiche Regelung zugestanden wie vor ihm Italien in Art. 34 des Konkordats von 1929 und Österreich in Art. VII § 1 des Konkordats von 1933; nach ihm haben Spanien (Art. XXIII Konkordat von 1953) und die Dominikanische Republik (Art. XV und XVI Konkordat von 1954) die gleiche Regelung eingeführt.

Aus dieser Tatsache darf geschlossen werden, daß der Hl. Stuhl nicht nur diese Form konkordatärer Eherechtsregelung als die besterreichbare ansieht, sondern daß man auch in Italien mit der 'Konkordatsehe' des Art. 34 italienischen Konkordats⁽¹²⁰⁾ so gute Erfahrungen gemacht hat, daß die Kirche die Übernahme dieser Bestimmung in ähnlicher Form bei allen späteren Konkordatsschlüssen versucht hat. Auch im deutschen Reichtskonkordat von 1933 scheint das anzuklingen, obwohl Art. 26 die alte staatliche Regelung der obligatorischen und vorgängigen Zivilehe aufrecht erhält; aber eine 'um-

118) v. Bergen a. a. O. S. 64

119) Lourenço a. a. O. S. 105. Dort ist auch über die mit der gleichen VO eingeführte eigenartige Form der 'vorläufigen Scheidung' auf 1 Jahr berichtet.

120) Hierzu ausführlich v. Bergen a. a. O. S. 90 ff.

fassendere spätere Regelung' wurde ausdrücklich vorbehalten. Freilich stehen der 'kanonischen' Regelung in einem Staat mit mehreren Konfessionen größere Schwierigkeiten entgegen als in den romanischen Ländern mit ihrer überwiegend katholischen Bevölkerung.

Die Anerkennung kanonischen Eherechts ist im portugiesischen Konkordat in den Art. XXII Abs. 2 - 5, XXIV und XXV näher abgegrenzt.

Zunächst stellt Art. XXII Abs. 2 das Erfordernis eines *doppelter* Aufgebots vor der kirchlichen Trauung auf; neben dem kirchlichen Aufgebot in der zuständigen Pfarrkirche hat das Standesamt die beabsichtigte Eheschließung öffentlich anzukündigen (ebenso: Art. 34 II italienisches Konkordat). Das bedeutet, daß der portugiesische Staat hinsichtlich der *Voraussetzungen* der Ehe sein Recht *nicht* hinter dem kanonischen zurücktreten läßt; die staatliche Regelung der Ehehindernisse behält volle Wirksamkeit. Das entspricht der nahezu ausnahmslosen Praxis der modernen Staaten, sich jedenfalls eine gewisse Kontrollfunktion in Familienstandsangelegenheiten vorzubehalten. Selbst in den Staaten der USA, in denen die Eheschließung noch überwiegend in den Händen der katholischen Kirche liegt, wird - wie überall sonst - das Vorliegen der behördlichen 'licence' verlangt, durch die der Nachweis des Fehlens von staatlichen Ehehindernissen erbracht wird. Hinsichtlich dieser hat allerdings Portugal - wie Italien nach dem Konkordat von 1929 - durch die Ausführungsverordnung zum Konkordat ⁽¹²¹⁾ die Regelung *beider* staatl. Rechts dem kanonischen Recht angeglichen. So wurde das Heiratsalter von 18 bzw. 16 Jahren auf 16 bzw. 14 Jahre herabgesetzt, wie es dem c. 1067 CodJC entspricht. Doch blieb die Verschiedenheit der Impedimentenregelung in mehreren Punkten bestehen.

Nur wenn zivilrechtliche Ehehindernisse nicht vorliegen, darf der Standesbeamte dem zuständigen Geistlichen eine entsprechende Bescheinigung ausstellen. Ohne sie darf eine kirchliche Trauung nicht bzw. nur in dringenden Ausnahmefällen stattfinden. Ein katholischer Geistlicher, der dies nicht beachtet, macht sich des 'qualifizierten Ungehorsams' nach Art. 188 § 2, 189 CodPen schuldig und wird bestraft. - Die erwähnten Ausnahmen zählt Art. XXII Abs. 3 auf: Ehen 'in articulo mortis', bei bevorstehender Entbindung oder in einem vom Bischof bestätigten Fall schweren sittlichen Notstandes dürfen ohne vorhergehendes ziviles Aufgebot geschlossen werden. - Was unter einem 'schweren sittlichen Notstand' - abgesehen von dem eigens erwähnten Fall der bevorstehenden vorehelichen Geburt - verstanden werden soll, ist dem Konkordat nicht zu entnehmen. Einen Anhaltspunkt gibt jedoch das Schlußprotokoll zum deutschen Reichskonkordat, das den in Art. 26 RK gleichfalls genannten Begriff definiert: 'Ein schwerer sittlicher Notstand liegt vor, wenn es

¹²¹⁾ Nr. 30.615 vom 25. Juli 1940

auf unüberwindliche oder nur mit unverhältnismäßigen Aufwand zu beseitigende Schwierigkeiten stößt, die zur Eheschließung erforderlichen Urkunden rechtzeitig beizubringen.'

Art. XXII setzt den Geistlichen schließlich in Abs. IV eine Frist von 3 Tagen, innerhalb derer das Heiratsprotokoll dem Standesamt abschriftlich mitgeteilt sein muß. ⁽¹²²⁾ Versäumt er dies, so zieht auch das die Strafe für 'qualifizierten Ungehorsam' nach sich (Abs. V).

Das portugiesische Strafgesetzbuch von 1886 sieht in den Artikeln 188 und 189 für 'desobediência simples' eine Gefängnisstrafe bis zu drei Monaten für den Fall der 'desobediência qualificada' eine solche bis zur Höhe von sechs Monaten vor. Die Strafen treffen denjenigen, der sich weigert, eine im öffentlichen Interesse gebotene Handlung, für die er zuständig ist, auszuführen oder ausführen zu lassen (Art. 188 Abs. 1). Der Fall des qualifizierten Ungehorsams liegt u. a. vor, wenn die Tat von einem Geschworenen, einem Zeugen, einem Sachverständigen, einem Dolmetscher, einem Vormund oder einem Beisitzer begangen wird (Art. 188 § 2, 189). Hinsichtlich der Geistlichen stützen sich die Artikel 353 und 354 des Código Registo Civil vom 22. 11. 1958 als strafrechtliche Nebengesetze auf das Konkordat; sie erklären den Tatbestand der Art. 188, 189 CodPen für erfüllt, wenn ein Geistlicher a) eine Trauung vornimmt, ohne daß ihm eine Bescheinigung über die Heiratsfähigkeit der Nupturienten vorgelegt, oder nachdem ihm das Vorliegen irgendeines Ehehindernisses mitgeteilt wurde, außer wenn es sich um die in Art. XXII Abs. 3 festgelegten Ausnahmefälle handelt; b) eine Trauung 'in articulo mortis' ohne ausreichenden Grund mit dem Vorsatz vornimmt, dadurch ein zivilrechtliches Ehehindernis zu umgehen; c) ohne wichtigen und beachtlichen Grund sich weigert, die Abschrift der Trauungsunterlagen zu übersenden oder wenn dies nicht in der festgesetzten Frist geschieht.

Nachdem der Staat in den bisher behandelten Konkordatsartikel der Kirche bei der S c h l i e ß u n g von Ehen eine grundsätzliche, wenn auch nicht ausschließliche Zuständigkeit eingeräumt hatte mußte auch hinsichtlich der T r e n n u n g der Ehe staatliches und kirchliches Recht in irgendeiner Weise aufeinander abgestimmt werden. Denn wenn der Staat die Begründung einer Ehe dem kirchlichen Recht und damit auch dem kirchlichen Verständnis vom Wesen der Ehe überläßt, dann muß er in Anbetracht des vorwiegend kirchlichen Charakters einer so begründeten Ehe auch darauf verzichten, durch staatlich gesetztes Scheidungsrecht in sie einzugreifen. - Der CodJC kennt nur die Trennung von Tisch und Bett (c. 1128 ff.), den Dispens von

122) Italienisches Konkordat Art. 34 Abs. III: spätestens am 5. Tag. Nach dem Schlußprotokoll bestand Einigkeit darüber, daß die Mitteilung 'sobald wie möglich' zu geschehen hat.

einer geschlossenen und nicht vollzogenen Ehe (c. 1119) sowie deren Auflösung 'per solemnem professionem religiosam', endlich die Trennung einer Ehe unter Nichtchristen aufgrund des Paulinischen Privilegs (c. 1120). - Nach dem portugiesischen bürgerlichen Recht hingegen konnte jede Ehe auf Verlangen eines oder beider Ehegatten unter bestimmten Voraussetzungen vom Richter geschieden werden.

Art. XXIV PK löst das Problem mit Hilfe einer Praesumption: es wird unterstellt, daß ein Paar, das sich katholisch trauen läßt, allein durch die Feier der katholischen Eheschließung auf die zivilrechtliche Möglichkeit der Ehescheidung *verzicht*; diese darf daher von den staatlichen Gerichten auf katholisch geschlossene Ehen nicht angewendet werden.

Bei der Ratifizierung des Konkordats durch die Nationalversammlung wurde der Wortlaut der Vorschrift: 'Em harmonia com as propriedades essenciais do casamento católico, entende-se que, pelo proprio facto da celebração do casamento canonico, os conjuges renunciarão ...' (= ...daß die Ehegatten *verzicht* *werden* ...) von dem portugiesischen Vertreter bei den Konkordatsverhandlungen und Abgeordneten Figueiredo beanstandet. Der Satz enthält allerdings einen Widerspruch. Der 'Wesensgehalt der katholischen Ehe' schließt natürlich nicht erst seit der Ratifizierung des portugiesischen Konkordats den Verzicht auf eine Scheidung ein. Aber die Nationalversammlung lehnte mit großer Mehrheit ab, den Artikel in der von Figueiredo vorgeschlagenen Fassung zu ratifizieren: '... daß die Ehegatten ... verzichten'. Denn diese Formulierung hätte zumindest offengelassen, inwieweit den Gerichten dadurch auch die Scheidung von *vor* dem Inkrafttreten des Konkordats kirchlich geschlossene Ehen untersagt worden wäre. Figueiredo selbst sagte dazu: 'Es ist klar, daß das Konkordat feststellt: wer nach seinem Inkrafttreten katholisch heiratet, kann sich nicht scheiden lassen. Die betreffende Bestimmung des Artikels wurde absichtlich unschön gefaßt, um Zweifeln keinen Raum zu lassen.' (123) *Wenzel* (124), der sich der Kritik Figueiredos anschließt, meint, nach dem zugrundeliegenden kirchenrechtlichen Sinn des Art. XXIV PK könne die deutsche Übertragung des "renunciarão" nur als 'sie verzichten' interpretiert werden. Berücksichtigt man den *kirchlichen* rechtlichen Sinn allein, so ist das gewiß richtig; aber darauf kann es nicht ankommen. Die Norm hat sehr erhebliche bürgerlich-rechtliche Folgen, die nur durch die *beanstandete*, vielleicht unschönere, aber klarere Fassung zweifelsfrei festgelegt werden können.

Nicht ganz genau erscheint es auch, wenn Wenzel wiederholt darauf hinweist (125), daß 'jeder portugiesischen Staatsbürger das... Wahlrecht' be-

123) Zitiert nach der Wiedergabe bei Wenzel a.a.O. S. 293

124) a.a.O. S. 294

125) 'Kirchliches Eherecht in Portugal', Archiv für katholisches Kirchenrecht

Bd. 126 II (Mainz 1953/54) S. 329

sitze, sich 'die seinem Glaubensbekenntnis entsprechende gemäße Eheschließungsform selbst auszusuchen' und damit auch die Frage der Ehescheidung höchstpersönlich entscheide. Für wen besteht dieses 'Wahlrecht' wirklich? Für den nichtkatholischen portugiesischen Staatsbürger kommt naturgemäß nur die Ziviltrauung in Frage, falls er nicht einen katholischen Partner heiratet. Für den Katholiken aber ist es von der Kirche strengstens verboten, sich anders als katholisch trauen zu lassen. Dieses Verbot hat der Hl. Stuhl durch die Sakramentenkongregation für die Gläubigen aller der Länder, in denen die kanonische Eheschließung vom Staat mit zivilrechtlichen Folgen anerkannt wird, unmittelbar nach dem jeweiligen Konkordatsschluß aussprechen lassen. Für Italien führte eine Instruktion vom 27. Mai 1929 aus: 'Die Katholiken, welche eine Ehe eingehen wollen, sind auf das strengste verpflichtet, nur die kirchliche Ehe zu schließen. Falls katholische Brautleute es wagen sollten, die Zivilehe einzugehen, sei es auch mit der Absicht, sich nachher kirchlich trauen zu lassen, werden sie als 'öffentliche Sünder' betrachtet und der Pfarrer wird sich nach der Vorschrift des c. 1066 CodJC richten.⁽¹²⁶⁾ Eine wörtlich gleiche Instruktion erging für Portugal am 21.9.1940. V. Bergen⁽¹²⁷⁾ weist mit Recht darauf hin, daß die Behauptung, es stehe dem katholischen Bürger frei, die Eheform nach eigenem Ermessen zu wählen, ungenau ist. Sie ist nur von einem rein staatsrechtlichen Standpunkt aus richtig. Wenn man diese Frage schon unter einem demokratisch-liberalen Gesichtspunkt sehen will, so muß man sagen, daß die neue Regelung des Konkordats für den katholischen Staatsbürger de facto kein mehr, sondern ein weniger an persönlicher Freiheit schafft; denn während er sich früher zivilrechtlich und kirchlich trauen lassen konnte und gleichwohl die Scheidungsmöglichkeit hatte, bleibt ihm jetzt, sofern er nicht zu den 4 % nichtkatholischer Portugiesen gehört, nur noch die Möglichkeit der kirchlichen Trauung mit dem Verzicht auf die Scheidung. Der hohe Prozentsatz nichtkirchlicher Ehen in Portugal, über den noch zu berichten sein wird, zeigt freilich die Problematik dieser strengen Regelung nur allzu deutlich auf (s. unten S. 73).

Den Abschluß der Ehrechtsregelungen im portugiesischen Konkordat bildet Art. XXV, wonach die Anerkennung der Gründe für die Nichtigkeit einer katholischen Ehe und der Dispens von einer geschlossenen und nicht vollzogenen Ehe den kirchlichen Gerichten vorbehalten bleibt. Die betreffenden Entscheidungen werden mit der Bestätigung der apostolischen Signatur dem zuständigen portugiesischen Appellationsgerichtshof vorgelegt und von diesem für verbindlich erklärt, indem ihre Eintragung in das betreffende Personenstandsregister angeordnet wird. Die Vorschrift entspricht nahezu wörtlich dem Art. 34 Abs. IV-VI des italienischen und Art. VII § 3 und 4 des österreichi-

126) v. Bergen a. a. O. S. 116

127) a. a. O. S. 117

schen Konkordats. Sie bringt zum Ausdruck, daß entsprechend der Anerkennung kirchlicher Eheschließungen auch die Lösung des Ehebandes durch kirchlichen Rechtsspruch vom Staat für das bürgerliche Recht anerkannt wird.

D. Der Sicherung des öffentlichen Wirkens der Kirche dient Art. XIX PK, durch den sich der Staat verpflichtet, allen in seinen Diensten stehenden oder an seinen Organisationen beteiligten Personen die regelmäßige Erfüllung ihrer religiösen Pflichten an Sonn- und Feiertagen zu ermöglichen. Die Vorschrift soll einen gewissen Mindestschutz der kirchlichen Feiertage sicherstellen. Sie ist wegen ihrer Dürftigkeit bemerkenswert, wenn man die ausführlichen Regelungen unter Aufzählung aller Feiertage bedenkt, die in anderen Konkordaten dem gleichen Zweck gewidmet sind. So enthält das italienische Konkordat in Art. 11, das österreichische in Art. 9, das dominikanische in Art. 18 eine Liste aller Feiertage, die - neben sämtlichen Sonntagen - vom Staat als kirchliche Feiertage geschützt werden. Am weitesten geht hierbei Art. 5 des spanischen Konkordats von 1953, das auch allen örtlichen Festlichkeiten der Kirche den staatlichen Feiertagsschutz gewährt. Auch das Reichskonkordat erkennt die kirchlichen Feiertage als solche zumindest indirekt an, wenn es in Art. 30 auf die 'gebotenen Feiertage' Bezug nimmt; es sind dies die in c. 1247 CodJC § 1 bezeichneten Feste der Kirche. Demgegenüber verpflichtet die portugiesische Bestimmung den Staat zu nichts weiter als zur Gewährung arbeitsfreier Stunden, wenn anders der Besuch der Feiertagsmesse nicht möglich ist. Diese geringe Berücksichtigung kirchlichen Brauchs muß als ein Ausfluß des Trennungssystems verstanden werden.

Schließlich regelt das Konkordat noch die Seelsorge in den staatlichen Krankenhäusern, Gefängnissen, Herbergen und anderen Anstalten, indem es den Geistlichen der betreffenden Gemeinden freien Zutritt zu diesen Anstalten sichert. Die Vorschrift entspricht inhaltlich dem Art. 28 Satz 1 des Reichskonkordats. Der Halbsatz 'die für diesen Zweck keine Kapelle und keinen eigenen Gottesdienst haben' ist hier jedoch nicht so zu deuten, daß der portugiesische Staat in irgendwelchen Fällen Anstaltsgeistliche einstellt und besoldet; dies ist grundsätzlich nicht der Fall. Es widerspräche dem verfassungsmäßigen Grundsatz der Trennung.

Art. XVIII PK sieht für die Militärseelsorge in Kriegszeiten die Aufstellung einer vom Staat zu unterhaltenden Gruppe von Militärkaplänen unter einem Militärbischof vor. Zu einer Ausführung dieser Regelung ist es allerdings bisher nicht gekommen; denn Portugal war seit dem Konkordatsabschluß, wenn man von überseeischen Kämpfen innerstaatlicher Art absieht, in keinen Krieg verwickelt. Die Regelung bleibt damit im Ergebnis ganz erheblich zurückhaltender als die z. B. in Deutschland getroffene. Im Vertrag der Bundesrepublik Deutschland mit der Evgl. Kirche in Deutschland zur Regelung der evangelischen Militärseelsorge vom 22. Februar 1957⁽¹²⁸⁾ verpflichtet sich

der Staat zur Einrichtung einer ständigen Seelsorge für die Bundeswehr nach beamtenrechtlichen Grundsätzen, und zwar sowohl für die evangelische als auch für die katholische Konfession (Art. 2 l.c., vgl. auch Art. 27 RK). - Dies und die besondere Bestimmung für die Ernennung des Militärbischofs und der Kapläne wird unten bei der Behandlung der Ämterbesetzung noch näher zu beleuchten sein.

5. Kirchliche Privilegien im portugiesischen Mutterland

Das öffentliche Wirken der Kirche gilt, wo es staatliche Belange in irgendeiner Weise berührt, im System der Staatskirchenhoheit als privilegi-um favorabilium, als kirchliches Sonderrecht, das der Kirche vom Staat eingeräumt ist. ⁽¹²⁹⁾ Diese Rechtsnatur der kirchlichen Vorrechte wurde aus dem Wesen der Staatskirchenhoheit abgeleitet. Pius IX. hat zwar im Syllabus von 1864 ausdrücklich verworfen, daß die Kirche ihre öffentlichen Rechte vom Staat herleite. Die staatliche Entwicklung der folgenden fünfzig Jahre machte jedoch deutlich, daß an eine Anerkennung dieses Standpunkts in den christlichen Staaten nicht zu denken war. Die kirchliche Mitwirkung auf vielen Lebensbereichen wurde vielmehr in manchen Staaten nicht einmal als Privilegium gewertet. Ein Recht auf solche Mitwirkung wurde vielfach gelehnt und häufig auch Tradition und Verdienst der Kirche auf diesen Gebieten negiert. Gerade auch in Portugal waren Strömungen dieser Art stark und einflußreich.

Gleichwohl wurden die kirchlichen Tätigkeiten in der Öffentlichkeit im vorhergehenden Abschnitt als ursprüngliche kirchliche Rechte und nicht als Privilegien behandelt, weil die rechtliche Konzeption des portugiesischen Konkordats gerade darauf beruht, der Kirche - und damit auch ihrem öffentlichen Wirken - rechtliche Autonomie gegenüber dem Staat zuzugestehen. Diese in den Art. I bis III PK niedergelegte Grundkonzeption bedeutet die Anerkennung eines eigenständigen kirchlichen 'Öffentlichkeitsauftrag', dessen Verwirklichung im staatlichen Bereich der Kirche aus eigenem Recht zusteht. Die Konkordatsregeln über das öffentliche Wirken der Kirche sind infolgedessen nicht als Privilegien, sondern als gemeinsame Abgrenzung der autonomen Rechte beider Gewalten zu verstehen.

Gleichwohl enthält auch das portugiesische Konkordat in den Art. VII und VIII, XI bis XV die Zusicherung einer Reihe von echten Privilegien durch den Staat. Sie beruhen nicht auf der Anerkennung eigenen kirchlichen Rechts, sondern betreffen staatliche Leistungen und Ausnahmen von staatlichen Forderungen zu Gunsten der Kirche.

Fußnote 128) von Seite 57:

BGBI. 1957 II S. 702.

129) Kern a. a. O. S. 12

Das in der 'Konkordatspraxis' wichtigste Privileg ist in Art. VIII PK niedergelegt: Die Kirchengebäude und ihr Zubehör, die kirchlichen Seminare und kirchliche Anschläge und Bekanntmachungen sind von allen allgemeinen und besonderen (örtlichen) Steuern und Abgaben befreit. Auch den Geistlichen darf für die Ausübung ihres Amtes keinerlei Steuer oder Abgabe auferlegt werden.

Diese Steuerbefreiung, aus dem alten kirchlichen Immunitätsprivileg hergeleitet, ⁽¹³⁰⁾ ist aus dem Gedanken zu verstehen, daß die Kirche in Portugal in Ermangelung von Zahlungen des Staates für die Unterhaltung ihrer Kirchen, Seminare und Ausbildungsinstitute weitestgehend auf fromme Zuwendungen angewiesen ist. Diese aber, in religiösen Motiven begründet, will der Staat nicht im Wege der Steuererhebung für seine Zwecke beanspruchen. ⁽¹³¹⁾

Kein unbedingtes, sondern nur ein relatives Privileg gewährt Art. VII PK. Er bestimmt, daß religiöse Gebäude und Gegenstände der katholischen Kirche vom Staat nur im Einvernehmen mit der zuständigen Kirchenbehörde abgetragen bzw. zerstört werden dürfen; das gleiche gilt von jeder Zweckentfremdung. Nur im Falle öffentlichen Notstandes kann der Staat solche Maßnahmen nach eigenem Ermessen anordnen (Art. VII Abs. 1). - Die Vorschrift kann sich nur auf diejenigen kirchlichen Gebäude und Gegenstände beziehen, die nach Art. VI PK der Kirche *n i c h t* zurückgewährt wurden, sondern im Eigentum des Staates verblieben mit der Bestimmung, kirchlichen Zwecken zu dienen; denn das *k i r c h l i c h e* Eigentum ist durch Art. IV PK - aber auch durch Art. 47 der Verfassung von 1933 - ohnehin garantiert und vor staatlichen Eingriffen weitgehend geschützt.

Wenn jedoch solche Eingriffe im öffentlichen Interesse geboten sind, d. h. wenn sich aus staatlichen Gründen eine Enteignung *k i r c h l i c h e n* Vermögens nicht vermeiden läßt, so wird auch hier der katholischen Kirche ein Sonderrecht gewährt. Art. VII Abs. 2 PK bestimmt nämlich, daß auch im Falle einer Enteignung die betreffende Kirchenbehörde mitspracheberechtigt ist, auch was die Höhe der Entschädigung anlangt. Wird die Enteignung danach durchgeführt, dann müssen die Güter vorher ihres religiösen Charakters entkleidet werden. - Freilich reicht dieses Privileg nicht sehr weit: es macht die Enteignung nicht vom 'Einverständnis' der Kirchenbehörde und die Höhe der Entschädigung nicht von ihrer 'Zustimmung' abhängig. Der sachlich entsprechende Art. XVII des deutschen Reichskonkordats geht in Abs. 2 weiter: ein Abbruch von gottesdienstlichen Gebäuden darf nur nach vorherigem *E i n v e r - n e h m e n* mit der Kirchenbehörde erfolgen.

130) Hierzu Feine a. a. O. S. 119

131) Über die Frage, ob auch Erbschaftssteuern unter die Befreiung des Art. VIII fallen, vgl. Lourenço a. a. O. S. 413

Gemäß Art. XI PK genießen die Kleriker in Ausübung ihres geistlichen Amtes den Schutz des Staates in den gleichen Grenzen wie staatliche Beamte. Der Schutz der Kleriker bei ihrer Tätigkeit ist in den meisten neueren Konkordaten in ähnlicher Weise geregelt, so in Art. 5 des Reichskonkordats, ebenso im italienischen Konkordat und in Art. 1 § 3 des bayerischen Konkordats: Da die Kirche selbst außerhalb der Vatikanstadt keine eigenen Organe zum Schutz ihrer Angehörigen hat, sichern ihr die Staaten die Hilfe ihrer dazu bestimmten Kräfte zu. Auch die Gleichstellung mit den Staatsbeamten ist eine häufige Form dieses Schutzes; gleichwohl überrascht sie in Portugal, weil sie als Überrest der beamtenähnlichen Stellung Geistlicher im System der Staatskirchenhoheit nicht ganz zum Prinzip der Trennung paßt. ⁽¹³²⁾

In Art. XII PK wird den staatlichen Behörden verboten, Geistliche über Gegenstände zu befragen, die diese aufgrund ihres geistlichen Amtes erfahren haben. Auch diese Bestimmung findet sich in den meisten anderen Konkordaten, so in Art. 9 des Reichskonkordats. Die Geistlichen werden dadurch über ein ihnen etwa ohnehin zustehendes Zeugnisverweigerungsrecht hinaus geschützt, indem die staatlichen Behörden sie um Auskünfte über Tatsachen, die ihnen bei Ausübung der Seelsorge anvertraut worden sind, gar nicht ersuchen dürfen.

Art. XIII PK stellt die Befreiung der Kleriker von der Übernahme öffentlicher Ämter fest, soweit diese nach dem kirchlichen Recht mit dem geistlichen Stand nicht vereinbar sind.

Durch Art. XIV PK schließlich erhalten die katholischen Geistlichen hinsichtlich des Militärdienstes insofern eine Sonderstellung, als sie ihn waffenlos, im Frieden in der Form seelsorglicher Betreuung der Militärkräfte, im Kriege auch in Sanitätsverbänden leisten können. Die Vorschrift scheint zunächst mit Art. XVIII PK in Widerspruch zu stehen, weil eine Militärseelsorge an sich nur für Kriegszeiten vorgesehen ist. Gleichwohl geben beide Bestimmungen, nebeneinander gestellt, ein klares Bild von den staatlichen Vorstellungen über die Militärseelsorge. Art. XVIII PK sieht die Aufstellung eines ständigen Korps von Militärkaplänen vor, die im Einvernehmen mit dem Staat ernannt und von diesem besoldet werden. Insoweit entspricht die Regelung der in Deutschland getroffenen (vgl. oben S. 57). Der portugiesische Staat aber übernimmt - im Gegensatz zur Bundesrepublik - die wirtschaftliche Last, die mit der Aufstellung und Besoldung dieses Korps verbunden ist, nur in Kriegszeiten. Im Frieden soll die Militärseelsorge in geringerem Umfange dadurch gewährleistet sein, daß Kleriker, wie andere dienstpflichtige Staatsbürger zum Militär einberufen, den Dienst in der Form religiöser Betreuung leisten.

132) Vgl. hierzu unten S. 71.

Dieses System hat offensichtliche Mängel. Einmal wird im Frieden die zwangsläufige Diskontinuität der Seelsorge diese wenig wirksam werden lassen; sie bedürfte zumindest der Koordinierung durch einen ständigen Militärbischof. Andererseits erscheint es fraglich, ob sich alle eingezogenen Kleriker für die besonderen Aufgaben dieser Art Seelsorge ohne weiteres eignen. Vermutlich aus solchen Erwägungen ist Artikel XIV bisher nicht verwirklicht worden. Die Kirche hat diese Nichteinhaltung des Konkordats zwar wiederholt bedauert, weil dadurch praktisch eine Militärseelsorge ganz entfällt; aber sie hat die Einziehung der Kleriker bisher - wohl wegen des besonderen Priestermangels in Portugal - nicht ernstlich gefordert. ⁽¹³³⁾

Art. XV endlich schützt die geistliche Kleidung gegen unbefugte Benutzung durch Laien oder frühere Kleriker, denen die Befugnis zum Tragen dieser Kleidung entzogen worden ist.

6. Die Besetzung der kirchlichen Ämter

A. Das Indigenats-Erfordernis. Artikel IX PK bestimmt, daß alle Angehörigen des höheren Klerus in Portugal einschließlich der Pfarrherren (Parochialen, c. 451 § 1 CodJC), Seminardirektoren und Institutsleiter portugiesische Staatsangehörige sein müssen. Ausnahmen dürfen nur in Missionsgebieten bei besonderem Mangel an Missionaren gemacht werden (Art. XXVI).

Die Vorschrift ist als Zugeständnis der Kirche an den Wunsch des Staates zu verstehen, im Interesse seiner nationalen Einheit auch auf geistlichem Gebiet die Führung portugiesischer Staatsbürger nicht in den Händen von Ausländern zu sehen. Ein kirchliches Gesetz, das verlangt, daß ein sonst geeigneter Geistlicher dort, wo er ein kirchliches Amt verwaltet, Staatsangehörigkeit besitzen müsse, gibt es nicht. 'In der übernatürlichen Gemeinschaft der Christenheit kommt es grundsätzlich nicht darauf an, welchem Volke jemand angehört, der in ihr das Wort Gottes verkündigt und ... die Sakramente spendet, vielmehr lediglich darauf, daß er die rechtmäßige Sendung und die gültige Weihe hat, um allüberall als Werkzeug Christi den Mitgliedern der weltweiten Kirche die göttlichen Heilsgüter zu vermitteln.' ⁽¹³⁴⁾

Trotzdem anerkennt die Kirche ein nationales Interesse der Staaten daran, in ihrem Bereich nur eigene Staatsangehörige im Besitz kirchlicher Ämter zu sehen. Nahezu alle nach 1918 abgeschlossenen Konkordate enthalten daher entsprechende Bestimmungen über die Staatsangehörigkeit der Geistlichen.

133) Lourenço a.a.O. S. 370

134) Link a.a.O. S. 65

Doch die Mehrzahl dieser Normen ist mit einer wirtschaftlichen Begründung versehen; 'Im Hinblick auf die Aufwendungen des bayerischen Staates für die Bezüge der Geistlichen wird die Kirche ... nur Geistliche verwenden, die ... die bayerische oder eine andere deutsche Staatsangehörigkeit haben...' bestimmt Art. 13 § 1 des bayerischen Konkordats von 1924. 'In Anbetracht der Auslagen des Bundes für die Bezüge der Geistlichen' legt Art. 11 § 2 des österreichischen Konkordats von 1933 die österreichische Staatsbürgerschaft für Geistliche fest. Auch das preußische Konkordat von 1929 hatte die deutsche Reichsangehörigkeit als Anstellungsvoraussetzung 'angesichts der in diesem Vertrag zugesicherten Dotation der Diözesen und Diözesananstalten' vorgeesehen.

Im portugiesischen Konkordat muß selbstverständlich eine solche Begründung fehlen. Wenn die Kirche Portugal trotzdem das Indigenat der Geistlichen zubilligt, so legt das den Gedanken nahe, daß für *s i e* diese Frage nicht grundsätzlich unter dem Gesichtspunkt steht; beamtenähnliche Stellung der Geistlichen rechtfertigt den Indigenats-Anspruch. Die Kirche wird das Problem vielmehr vornehmlich unter dem Aspekt von Volkstum und Sprache sehen; ⁽¹³⁵⁾ die Koppelung des Indigenats mit den Staatsleistungen wäre dann nur als eine zusätzliche Sicherung dieser Leistungen zu verstehen, die von der Kirche zwar gern benutzt, aber nicht als wesentlich betrachtet wird.

Als Ausnahme sei in diesem Zusammenhang noch das Konkordat mit der Dominikanischen Republik von 1954 erwähnt, das die Anstellung ausländischer Geistlicher ausdrücklich *z u l ä ß t* (Art. X). Dies erklärt sich aus dem großen Mangel an dominikanischen Geistlichen. Ein solcher Mangel herrscht zwar seit den Jahren des Trennungsgesetzes auch in Portugal; gleichwohl dürfen hier nur für Missionsaufgaben, die anders nicht erfüllt werden können, ausländische Kleriker herangezogen werden.

B. Die 'politische Klausel'. Art. X PK sichert dem Staat das Recht, vor der Ernennung eines Erzbischofs, Residenzbischofs oder Koadjutors 'cum iure successionis' innerhalb von dreißig Tagen Bedenken allgemeiner politischer Art gegen den vom Hl. Stuhl in Aussicht genommenen Kandidaten geltend zu machen; 'A Santa Sé, antes de proceder á nomeação... comunicará o nome da pessoa escolhida ao Governo Português a fim de saber se contra ela há objecções de caracter politico geral'. ⁽¹³⁶⁾

Art. XVIII Abs. 2 PK verstärkt diese dem Staat zustehende Einflußnahme auf die Stellenbesetzung für den Fall des Militärbischofs; er kann vom Hl. Stuhl nur im Einverständnis mit der Regierung ernannt werden.

135) Bestätigend Link a. a. O. S. 65 f.

136) Vgl. die Übersetzung des Art. im Anhang.

Dasselbe gilt für die Ernennung eines Generalvikars und der Militärkapläne durch den Militärbeschof.

Das Recht der Besetzung geistlicher Ämter, insbesondere der bischöflichen Stühle, ist seit dem frühen Mittelalter aus dem schon angedeuteten Grunde ⁽¹³⁷⁾ der Mittelpunkt vieler Auseinandersetzungen und Kämpfe zwischen geistlicher und weltlicher Gewalt gewesen. Der jahrhundertealte Konflikt um die Mitwirkungsrechte bei der Wahl des Bischofs von Rom und der Einsetzung des Papstes fand zwar nach dem kaiserlich-österreichischen Veto gegen Kardinal Rampolla im Jahre 1903 durch die Konstitution Pius X. 'Vacante Sede Apostolica' vom 25. 12. 1904 einen Abschluß. Aber die Frage der Bischofs-ernennung in den Ländern ist eines der Kernprobleme des Verhältnisses zwischen Staat und Kirche geblieben. Während das Staatsangehörigkeitserfordernis dem Staat im Interesse seiner Integrität einen gewissen Mindesteinfluß bei allen geistlichen Ämtern im Lande gewährleistet, ohne deshalb den Belangen der Kirche entgegenzustehen, greift die staatliche Mitwirkung bei der Bischofs-ernennung erheblich tiefer in die Freiheit der Kirche ein. 'Eos (sc. episcopos) libere nominat Romanus Pontifex' formuliert der CodJC in c. 329 § 2 die kirchliche Auffassung zu dieser Frage und stellt damit klar, daß die freie Bischofs-ernennung durch den Papst nach kirchlichem Recht die Regel und alle anderen Verfahren nur noch geduldete Ausnahmen sind. Der CodJC selbst kennt nur zwei solche Ausnahmen: die Präsentation oder Nomination aufgrund Patronats-rechts nach c. 1455, und das Kapitelwahlrecht des c. 329 § 3, c. 321. Beide Privilegien betreffen nur den e r s t e n Akt einer kirchlichen Ämterverleihung, die designatio personae; die eigentliche Amtsübertragung, die concessio tituli, bleibt in jedem Falle dem Papste vorbehalten. Darüberhinaus aber stellt der CodJC klar, daß auch Rechte zur B e z e i c h n u n g eines Kandidaten nur als geschichtlich begründete Ausnahmen noch weiterbestehen sollen.

Trotzdem wurde den Staaten in allen neueren Konkordaten ⁽¹³⁸⁾ ein mehr oder weniger weitgehender Einfluß auf die Besetzung der Bischofsstühle eingeräumt. Dabei haben sich im wesentlichen drei Arten der Mitwirkung herausgebildet, die unter sich wieder vielfach verschieden und kombiniert sind:

1. Die Mitwirkung der Bischöfe und Domkapitel eines Landes bei der Aufstellung der Kandidatenlisten, wie sie beispielsweise in Art. 14 § 1 des bayerischen Konkordats von 1924 festgelegt ist.

137) S. oben S. 46.

138) So in den Konkordaten mit Baden (Art. 3 Ziff. 2); Bayern (Art. 14 § 1); Italien (Art. 19); Österreich (Art. IV § 2); Polen (Art. 11); Reichskonkordat (Art. 14 Ziff. 2); Preußen (Art. 7); Rumänien (Art. 5).

Von einer s t a a t l i c h e n Mitwirkung kann hier im Grunde nicht die Rede sein; das Verfahren ist daher meist, so auch in der genannten bayerischen Vorschrift, mit der zweiten in Frage kommenden Einschränkung des freien Ernennungsrechts verbunden:

2. Die vorherige Mitteilung des vom Hl. Stuhl in Aussicht genommenen Anwärters an die Staatsregierung, die Bedenken gegen die Ernennung geltend machen kann, wobei noch nach der Wirkung einer solchen Geltendmachung zu unterscheiden ist. Diese Form der staatlichen Einflußnahme findet sich im Konkordatsrecht am häufigsten; es hat sich hierfür die Bezeichnung 'Politische Klausel' eingebürgert. Um eine solche Klausel handelt es sich auch bei Art. X PK. Bevor wir sie näher untersuchen, sei noch die dritte und gravierendste Form staatlicher Mitwirkung erwähnt:
3. Das Präsentationsrecht, oft in der Form des sog. Listenverfahrens, bei dem eine Staatsregierung dem Hl. Stuhl Kandidaten zur Auswahl - oder auch bindend zur Bestätigung nennt. Für den ersten Fall ist als Beispiel das spanische Konkordat von 1953 zu nennen, dessen Art. VII auf ein Übereinkommen von 1941 verweist; danach teilt der Nuntius bei einer Sedisvakanz nach Rücksprache mit der spanischen Regierung dem Hl. Stuhl sechs Namen geeigneter Kandidaten mit, von denen der Papst wiederum drei der spanischen Regierung zur engeren Wahl übermittelt; daraufhin präsentiert der spanische Staatsef einen dieser drei Kandidaten, den der Hl. Stuhl nunmehr bestätigen muß. - Als Beispiel für die direkte Präsentation ist an die Art. 4 und 5 des französischen Konkordats von 1801 zu erinnern: 'Le Premier Consul de la Republique nommera... aux archevêchés et évêchés... Sa sainteté confèrera l'institution canonique...'. Dieses Verfahren führte siebenzig Jahre später in der dritten Republik zu unabsehbaren Konflikten, denen ein beträchtlicher Teil der diplomatischen Arbeit der Nuntien in Paris gewidmet war.⁽¹³⁹⁾ Es wurde schließlich einer der Anlässe für den Bruch mit der Kirche, als nämlich die Regierung Combes 1903 die kuriale Formel 'Nobis nominavit' (statt 'nominavit') in den Investiturbullen beanstandete.⁽¹⁴⁰⁾

139) Hierüber ausführlich Stutz a. a. O.

140) Vgl. Feine a. a. O. S. 626.

Die Formulierung der politischen Klausel im portugiesischen Konkordat gibt zu zwei Fragen Anlaß. Erstens: Was sind 'Bedenken allgemeiner politischer Art'? - und zweitens: Welche Wirkung hat es, w e n n die Regierung solche Bedenken geltend macht?

Zur ersten Frage ist zunächst festzustellen, daß sie nur dann praktische Bedeutung erlangt, wenn der Staat Art und Gründe seiner Bedenken dem Hl. Stuhl mitteilen muß. Denn sonst kann jede beliebige staatspolitische Erwägung der Regierung 'politische Bedenken allgemeiner Art' veranlassen. - Der Hl. Stuhl hat von der nationalsozialistischen Regierung Deutschlands, der in Art. 14 Ziff. 2 des Reichskonkordats in ähnlicher Form ein Recht auf Geltendmachung von 'Bedenken allgemeiner politischer Natur' zustand, die Gründe für die Ablehnung eines Bischofskandidaten stets vergeblich zu erfahren gesucht. Sie waren, wie sich aus den bei K a i s e r ⁽¹⁴¹⁾ mitgeteilten Akten ergibt, stets weltanschaulich-parteilich-politischer Natur: die Vorgesetzten galten als Kritiker der damaligen politischen Verhältnisse, insbesondere der NSDAP. Aber eine derartige Begründung wurde dem Nuntius Pacelli ausdrücklich und mit dem Hinweis verweigert, daß auch der Hl. Stuhl seine personellen Entscheidungen nicht zu begründen pflege.

Dennoch wird im Schrifttum überwiegend die Ansicht vertreten, daß es mit der Ehre und der Eigenständigkeit der Kirche nicht vereinbar wäre, wenn der Staat etwaige politische Bedenken nicht auch darlegen und begründen müßte. ⁽¹⁴²⁾ Freilich ergibt sich damit sofort die weitere Frage, wer dann über die B e r e c h t i g u n g der angegebenen Gründe endgültig entscheidet. Auch hierüber schweigen die Konkordate und überlassen im Einzelfall der diplomatischen Auseinandersetzung, möglichst auf der Basis der 'Freundschaftsklausel', die Klärung.

Die Frage, was unter 'Bedenken allgemeiner politischer Art' zu verstehen sei, wurde von W e b e r ⁽¹⁴³⁾ dahingehend beantwortet, daß 'Politische Bedenken gegen einen Bischofskandidaten alle die Einwände sein können, die aus dem Bereich der Lebensvorgänge (und zwar sämtlicher Lebensvorgänge) in Volk und Staat erhoben werden, und die daran anknüpfen, daß der beanstandete Bischofskandidat bei diesen Lebensvorgängen nicht mit Sicherheit eine Haltung beobachten wird, wie sie von der Treuepflicht gegenüber Staat und Volk gefordert wird. Innerhalb dieses Komplexes kann nach der ohnehin problematischen Unterscheidung von 'allgemeinpolitisch' und 'parteilichpolitisch' neustens in den Staaten nicht mehr differenziert werden, die

141) J. H. Kaiser, Die Politische Klausel der Konkordate, (München-Berlin 1949)
- Anhang

142) Link a. a. O. S. 305 mit weiteren Literaturnachweisen

143) Werner Weber, Politische Klausel, zit. nach Link a. a. O. S. 297

das Mehrparteiensystem überwunden haben.' - Die hier erwähnte Treuepflicht mag zwar zur Abgrenzung der zu fordernden politischen Haltung ein brauchbares Kriterium sein, wenn sie selbst im Konkordat näher umschrieben ist. Weber stützt sich hierbei auf die Formel des von den neuernannten Bischöfen zu leistenden Treueids, wie ihn mehrere Konkordate vorsehen. Das portugiesische Konkordat enthält eine solche Bestimmung jedoch nicht; sie wäre mit dem Trennungsgrundsatz der Verfassung auch schwer vereinbar. Unsere Frage nach dem Wesen der 'allgemeinen politischen Bedenken' bleibt deshalb auf generelle Erwägungen angewiesen.

Auch Portugal hat das 'Mehrparteiensystem überwunden'. Das Wort 'allgemein' kann sich also nicht auf die Ausschaltung parteipolitischer Gesichtspunkte beziehen. Man wird lediglich sagen können, daß jedenfalls kirchenpolitische Gesichtspunkte einer Geltendmachung durch den Staat entzogen sind. Darunter müssen auch alle jene Eigenschaften und Umstände gerechnet werden, die nach dem kirchlichen Recht bei der Ernennung zu beachten sind. Allen sonstigen Gesichtspunkten aber wird man die Möglichkeit einer 'allgemeinen politischen' Bedeutung im Sinne der Klausel nicht absprechen könne. Jeder Versuch einer genaueren Abgrenzung des staatlichen Erinnerungsrechts scheint mir deshalb zu Mißdeutungen zu führen. ⁽¹⁴⁴⁾ Link weist mit Recht darauf hin, daß sich in allen Versuchen einer genaueren Definition nur die persönliche Auffassung der Verfasser über das Problem von 'Religion und Politik' widerspiegelt. Die Frage kann nur in der Praxis und dadurch gelöst werden, 'daß bei der Ausübung des Bedenkenäußerungsrechtes gegenseitiger Verständigungswille auch da einen modus vivendi zu finden verstehen wird, wo die grundsätzlichen Auffassungen über die Reichweite des Politischen nicht überbrückbar erscheinen.' ⁽¹⁴⁵⁾

Die zweite Frage ist die, welche rechtlichen Wirkungen die Erklärung der Regierung haben kann, daß gegen einen Kandidaten Bedenken politischer Art vorliegen. Auch diese Frage ist in keinem der neueren Konkordate expressis verbis beantwortet. Gewisse Verschiedenheiten in den Formulierungen können uns Anhaltspunkte geben. Es besteht ein Unterschied zwischen Klauseln, die bestimmen, daß die Mitteilung an den Staat erfolgt, um 'zu erfahren, ob' Bedenken vorliegen, und solchen Normen, nach denen die Ernennung nur erfolgt, nachdem 'festgestellt ist, daß' Bedenken nicht bestehen. So sucht nach Art. IV des österreichischen Konkordats von 1933 der Hl. Stuhl zu erfahren, ob Einwendungen erhoben werden; dieser Wortlaut ergibt, wie das Zusatzprotokoll bestätigt, daß etwa erhobene Einwendungen für den Hl. Stuhl nur informativen, nicht hemmenden Charakter haben sollen. ⁽¹⁴⁶⁾ Demgegenüber formuliert das Reichskonkordat (Art. 14 Ziff. 2):

144) a. a. O. S. 298

145) Link a. a. O. S. 298 f.

146) Link a. a. O. S. 299.

'Die Bulle für die Ernennung wird erst ausgestellt, nachdem festgestellt ist, daß Bedenken allgemein politischer Natur nicht bestehen.' Hier aber täuscht der Wortlaut; denn nach dem Schlußprotokoll sollte Art. 14 RK ein Vetorecht des Reichs ausdrücklich *nicht* begründen. Die Reichsregierung hat sich daher in den erwähnten Fällen auch auf die Erklärung beschränkt, daß sie eine entgegen ihren begründungslos vorgebrachten Bedenken erfolgende Ernennung als 'unfreundlichen Akt' werten müsse.

Zieht man diese verschiedenen Regelungen in Betracht, so ergibt sich aus dem Wortlaut der politischen Klausel des portugiesischen Konkordats, daß der Hl. Stuhl zwar vor jeder Ernennung der portugiesischen Regierung den Namen des Kandidaten mitteilen muß, daß er aber an der Ernennung auch dann nicht gehindert sein soll, wenn die Regierung - ob begründet oder nicht - Bedenken geltend macht.

Fürlich wird es der Hl. Stuhl in aller Regel vermeiden, gegen den erklärten Wunsch des Staates einer Diözese des portugiesischen Mutterlandes einen Oberhirten zu geben, der mit Sicherheit in seiner Zusammenarbeit mit den staatlichen Behörden Schwierigkeiten zu erwarten hätte; denn auf eine solche Zusammenarbeit kann die Kirche auch unter dem Trennungssystem kaum verzichten.

Auch die portugiesische Bestimmung enthält - wie die meisten politischen Klauseln in den neueren Konkordaten - eine Frist, innerhalb derer die staatlichen Einwendungen geltend gemacht werden müssen; ein Schweigen der Regierung über diese Frist hinaus wird als Zustimmung gewertet. Die Frist beträgt hier 30 Tage und ist damit verhältnismäßig lang; das Schlußprotokoll zu Art. 14 des Reichskonkordats sieht nur 20 Tage vor, das österreichische Konkordat (Art. IV § 2) sogar nur 15 Tage. Es widerspräche jedoch dem Wesen der Konkordate, wenn diese Fristen in besonderen Fällen nicht verlängerungsfähig wären; der Hl. Stuhl hat eine solche Verlängerung in einem der von Kaiser a. a. O. mitgeteilten Fälle auch gewährt, weil die Frist in die Weihnachtszeit fiel und die Ermittlungen der Partei- und Gestapostellen erhebliche Zeit erforderten.

Die Regelung der Ernennung des Militärbischofs und der Militärkapläne, die nur im *Einverständnis* mit der Regierung ernannt werden können (Art. XVIII Abs. 2), gehört zwar auch in diesen Zusammenhang, unterliegt aber eigenen Gesichtspunkten. Das besondere Interesse des Staates an der Art der Militärseelsorge und die Notwendigkeit engster Zusammenarbeit zwischen militärischen und geistlichen Stellen rechtfertigt andere und eigene Maßstäbe in der Ernennungsfrage und ein weiteres Eingehen der Kirche auf die Wünsche des Staates.

Wie ist die Politische Klausel nun als Bestandteil eines Systems der Trennung, wie es die portugiesische Verfassung vorsieht, zu beurteilen? Es

liegt nahe, sie als Relikt des früheren Präsentationsrechts der portugiesischen Könige aufzufassen und den in ihr liegenden Widerspruch zum Trennungsprinzip damit gewissermaßen unter einem historischen Mantel zu verbergen. Die Korporative Kammer hat dies in ihrem schon erwähnten Gutachten zwar nicht ausdrücklich, aber doch sinngemäß getan, indem sie die Regelung als ein kirchliches Privileg im Sinne des Patronatsrechts darstellt. ⁽¹⁴⁷⁾ - In Wirklichkeit hat das durch die politischen Klauseln begründete staatliche Recht mit der Präsentation des Patronatsrechts nichts zu tun. Der rechtliche Unterschied liegt zunächst darin, daß bei der Präsentation eine Anwartschaft entsteht, daß also der Papst einen präsentierten Kandidaten bei kanonischer Eignetheit ernennen muß, während die politische Klausel dem Staat nicht nur keine positive Einwirkung, sondern in den meisten Fällen nicht einmal ein Ausschließungsrecht gibt. Doch auch die historische Ableitung ist unrichtig. Das aus dem Eigenkirchenrecht erwachsene Patronat gestattet dem Patron die Mitwirkung an der Stellenbesetzung ja nur unter dem Gesichtspunkt, daß er es war, der die Stelle - die Pfründe - geschaffen und die meist erhebliche wirtschaftliche Last des Patronats übernommen hat. Es erschien deshalb nur billig, daß er sich unter den geeigneten Kanonikern einen ihm nahestehenden (- Verwandtschaftsücksichten haben oft eine Rolle gespielt -) wählen durfte. Portugal hingegen hat nicht nur, wie wir gesehen haben, der Kirche im Mutterland alle wirtschaftlichen Grundlagen genommen, sondern darüber hinaus im Konkordat keinerlei Leistungen übernommen. Der Hl. Stuhl hatte deswegen nicht den geringsten Anlaß, der portugiesischen Regierung für das Mutterland noch irgendwelche an das einstige Präsentationsrecht erinnernde Rechte zuzugestehen. Die politische Klausel als kuriales Privileg in Anerkennung der geschichtlichen Verdienste Portugals aufzufassen, wird der historischen Wirklichkeit mithin wenig gerecht.

Durch das staatliche Mitwirkungsrecht wird das Prinzip der strikten Trennung von Staat und Kirche durchbrochen, auch wenn diese Mitwirkung nur in die Form eines Erinnerungsrechtes gekleidet ist. Denn die Grundlage des Trennungsgedankens ist die Selbständigkeit der beiden Gewalten in ihrem jeweiligen Bereich. Daß sich diese Trennung hinsichtlich des äußeren Wirkungsbereichs nicht vollständig durchführen läßt und deshalb eine theoretische Konstruktion bleiben muß, kann nichts daran ändern, daß die inneren Ordnungen, die kanonische Hierarchie auf der einen und die staatliche Organisation auf der anderen Seite, unabhängig voneinander bleiben können und es dort müssen, wo das Prinzip der Trennung so weit wie möglich durchgeführt sein soll.

147) Vgl. die Wiedergabe dieses Gutachtens bei Wenzel a.a.O. S. 367.

Es wäre mithin nicht nur historisch unbegründet, sondern auch nicht folgerichtig, wenn der Hl. Stuhl, wie es das Gutachten der Korporativen Kammer behauptet, der portugiesischen Regierung aus freien Stücken das 'Mitwirkungsprivileg' der politischen Klausel eingeräumt hätte. Die politische Klausel erscheint im portugiesischen Konkordat vielmehr als genau das, was die Korporative Kammer in Abrede stellt: eine Restriktion im politischen Interesse der Diktatur.

7. Das Missionsrecht, Freundschaftsklausel und Schlußbestimmungen

Das Recht der portugiesischen Überseemission regelt das Konkordat in seinen Artikeln XXVI bis XXIX nur in den Grundzügen. Im übrigen ist das gleichzeitig geschlossene Missionsabkommen maßgebend. Da dieses im Rahmen dieser Arbeit nicht behandelt werden kann, soll auf die Missionsartikel des Konkordats nicht näher eingegangen werden. Sie betreffen in erster Linie die Gliederung der Kolonialgebiete in Diözesen und Missionsbezirke, deren Grenzen in Übereinstimmung mit denen der Verwaltungskörperschaften festgelegt werden sollen (Art. XXVI PK), ferner die Einrichtung von Missionsheimen und -Schulen im Mutterland und auf den Inseln (Art. XXVII PK) und endlich die Besetzung der geistlichen Ämter in den Kolonien (Art. XXVIII). Die letztgenannte Bestimmung ist erwähnenswert, weil sie eine Ausnahme vom Staatsangehörigkeitserfordernis des Art. IX PK enthält; bei einem Mangel an portugiesischen Missionaren kann der Diözesanbischof in Übereinstimmung mit dem Hl. Stuhl und der portugiesischen Regierung Ausländer berufen, die sich den portugiesischen Gesetzen und Gerichten unterwerfen müssen.

Auch Art. XXIX PK betrifft in erster Linie Missionsrecht: die Konkordate von 1857 und 1886 werden aufrechterhalten, soweit sie nicht durch spätere Missionsvereinbarungen, insbesondere also die Abkommen von 1928 und 1929, abgelöst worden sind.

Art. XXX PK schließlich enthält die aus vielen völkerrechtlichen Verträgen und allen neueren Konkordaten bekannte 'Freundschaftsklausel'. Sie bekräftigt das Wesen des Abkommens, dessen Bezeichnung 'Konkordat' = herzliche Übereinkunft das Versprechen, auftauchende Schwierigkeiten auf freundschaftlichem Wege zu behandeln, eigentlich schon enthält. Gleichwohl ist die Bestimmung bei der Auslegung zweifelhafter Normen des Abkommens bedeutsam, weil sie jeden Teil verpflichtet, vor einer einseitigen Auslegung eine gemeinsame Lösung mit dem anderen Teil zu suchen.

Das Konkordat trat gemäß seinem Art. XXXI mit dem Austausch der Ratifizierungsurkunden, die am 1. Juni 1940 in Lissabon stattfand, in Kraft. Soweit zu diesem Zeitpunkt die Anpassung innerstaatlichen Rechts noch ausstand, traten die Konkordatsbestimmungen am 1. August 1940 in Kraft, nach-

dem am 25. Juli das Ausführungsdekret Nr. 30.615 ergangen war.

8. Zusammenfassung und Überblick

Wie ist die durch das Konkordat geschaffene rechtliche Lage der Kirche in Portugal, gemessen am Trennungsgrundsatz der Verfassung, zu beurteilen? Rechtsstatus und vermögensrechtliche Lage der Kirche entsprechen weitestgehend dem Prinzip der Trennung. Staat und Kirche stehen hier bei größtmöglicher Unabhängigkeit voneinander selbständig nebeneinander.

Daß die Kirche Rechtsfähigkeit nicht nach portugiesischem Zivilrecht, sondern nach ihren eigenen kanonischen Regeln erwirbt, kann nicht als Durchbrechung, sondern muß als die in katholischen Ländern dem Trennungssystem adäquate Form angesehen werden. Die Meinung, daß der zivilrechtliche Charakter der Kirchen im Lande das Hauptmerkmal der Trennung sei, bedarf einer Korrektur.

Die herkömmlichen Maßstäbe für die Frage, ob in einem Lande die 'Trennung von Staat und Kirche' durchgeführt ist oder nicht, haben sich vorwiegend im Zeitalter der Staatskirchenhoheit gebildet und mit Vorliebe an so außergewöhnlichen Verhältnissen wie den nordamerikanischen orientiert; die Definitionen der Trennung tragen deshalb häufig die Merkmale theoretisch-programmatischer Überspitzung. Den Vorkämpfern des Trennungsgedankens ging es vielfach in erster Linie darum, ein System zu entwickeln, in dem der Staat sich von der Kirche befreien konnte - befreien in der Frage des Schulwesens, des Eherechts, der Staatsleistungen. Aber Befreiung ist nicht das gleiche wie Trennung; Trennung respektiert grundsätzlich die Rechte der anderen Seite, Befreiung behält sie nur soweit im Auge, als sie angegriffen werden. 'Trennung von Staat und Kirche' erst da beginnen zu lassen, wo dem Staat alle, der Kirche keine Mittel zur Erziehung und Lenkung der Gesellschaft verbleiben, wo der Staat auf jede, die Kirche auf keine Weise am Vermögen der Bürger teilhat und der Staat der Kirche die Bedingung ihrer rechtlichen Existenz diktiert, heißt Wesen und Aufgabe der christlichen Kirche leugnen. Es ist keine Frage, daß dies auch die eigentliche Haltung der Mehrzahl der Vorkämpfer des Trennungsgedankens war, zumindest der katholischen Kirche gegenüber. Indessen wurde diese Absage um ihrer politischen Durchsetzbarkeit willen immer von gewissen allgemeinen Glaubensformeln überdeckt und in das Gewand des Trennungsprinzips gekleidet. Nimmt man es aber mit jenem Prinzip und den Rechten von Kirche und Staat genau, dann ergeben sich auch hinsichtlich der Rechtsfähigkeit kirchlicher Körperschaften Konsequenzen, die von dem überlieferten Schema abweichen. Wollte man in einem romanischen Land mit nahezu aus-

schließlich katholischer Bevölkerung verlangen, daß sich die Gemeinden als rechtsfähige Vereine des Zivilrechts mit Satzung und Vorstand konstituieren, um so die Trennung 'rein' zu verwirklichen, dann wäre der 'private' Charakter der Tausende so gegründeter Vereine eine Fiktion. Wo die Mehrzahl der Bevölkerung eines Staates *e i n e r* Kirche angehört, da kann nur die rechtliche Selbständigkeit der Kirche auf der Grundlage ihres eigenen Rechts die *adaequata Form* der Trennung von Staat und Kirche sein.

Die gleichen grundsätzlichen Erwägungen müssen auch der Beurteilung der vom portugiesischen Staat der Kirche gewährten Vorrechte (oben S. 58 ff.) zu Grunde gelegt werden. Steuerbefreiung, Eigentumsgarantie, Geistlichenschutz sind geschichtlich begründete Sonderrechte der Kirche, die zwar nicht in das Bild einer radikalen Trennung passen, aber dem Trennungsgedanken auch nicht grundsätzlich widersprechen. Ähnliches gilt von den staatlichen Rechten bei der Besetzung geistlichen Ämter (Art. IX ff. PK, s. oben S. 83 ff), sowie hinsichtlich der staatlichen Bücherzensur (Art. XX Abs. 3 PK). Wir haben es hierbei zwar mit schwerwiegenden Eingriffen in die kirchliche Selbständigkeit zu tun, die sich mit der früheren engen Verbindung von Staat und Kirche begründen, aber nicht rechtfertigen lassen. Gleichwohl wiegen diese Rechte des Staates gegenüber den grundsätzlichen Trennungsnormen der Art. 1 bis III PK nicht schwer genug, um uns am Rechtscharakter des Trennungskonkordats zweifeln zu lassen. Festzuhalten bleibt, daß Staat und Kirche in Portugal auf der Grundlage des Konkordats von 1940 getrennt sind, daß diese Trennung aber insofern keine radikale ist, als beide Gewalten in einigen historisch und politisch bedingten Punkten 'koordinierende' Regelungen getroffen haben.

IV. DIE TRENNUNG VON KIRCHE UND STAAT - STAATLICHE PRAXIS UND POLITISCHE THEORIE

1. Die Gegenwartslage der Kirche in Portugal

Die Umsetzung der mit dem Konkordat geschaffenen juristischen Lage in die Rechtswirklichkeit des Verhältnisses zwischen Staat und Kirche in Portugal wurde durch die beiderseitige Befriedigung über den Abschluß des Konkordats erleichtert. Die Kirche konnte nach dreißig Jahren der Unsicherheit und materiellen Not auf einer sicheren Rechtsgrundlage mit dem Neuaufbau ihrer Institutionen beginnen. Der am Zustandekommen des Konkordats maßgebend beteiligte Kardinalpatriarch von Lissabon, D. Manuel Gonçalves Cerejeira, führte wenige Tage nach der Unterzeichnung aus:

"Dieses überaus moderne Vertragswerk eröffnet ein neues Zeitalter in den Beziehungen zwischen Kirche und Staat in Portugal. Manche der in ihm gefundenen Wege sind als Lösungen von universaler Bedeutung anzusehen. ... Der Staat anerkennt die Kirche und garantiert ihr die freie Verwirklichung ihres Lebens und ihrer Mission, ohne sich in ihr inneres Leben einzumischen, weder als Beschützer, noch als Feind... Indem die Freiheit der Kirche anerkannt und garantiert wird, festigen sich die Grenzen der Zuständigkeitsbereiche beider Gewalten, und Friede und Eintracht unter ihnen. ." (147)

Aber auch die portugiesische Regierung konnte befriedigt darüber sein, daß es ihr gelungen war, sich mit der katholischen Kirche in einer Weise zu einigen, die dem Staat so gut wie keine wirtschaftlichen Verpflichtungen auferlegte und das verfassungsmäßige Trennungssystem im wesentlichen aufrechterhielt. Ministerpräsident Salazar sagte daher aus Anlaß des Abschlusses der Verhandlungen:

"Das Konkordat konnte sich nicht nach alten Vorbildern richten; es wird eher zu einer neuen Art zu rechnen sein, die wir Trennungskonkordate nennen können und in denen Staat und Kirche gegenseitig ihre Rechte und legitimen Interessen anerkennen. In ihm sind die unveränderlichen Rechte des religiösen Gewissens der Nation garantiert, ohne daß die berechnete Empfindlichkeit derer verletzt wird, die nicht demselben

147) Rundfunkansprache des Kardinalpatriarchen nach der Unterzeichnung des Konkordats; hier wiedergegeben nach Lourenço a. a. O. S. 334 ff.

Glauben angehören; und in ihm ist zum Wohl der Gesellschaft und des nationalen Ansehens die christliche Tradition in allem Wesentlichen wiederhergestellt..." (148)

Die Fülle der kirchlichen Aufgaben in den ersten Jahren nach der Wiedererlangung ihrer vollen Betätigungsfreiheit ließ die rechtlichen Schwierigkeiten der neu geschaffenen Lage noch nicht deutlich hervortreten. Es galt vor allem, die dringenden finanziellen Probleme zu bewältigen, die mit der Erfüllung der umfassenden öffentlichen Aufgaben der Kirche verbunden waren. Allein die Restaurierung der wichtigsten rückübereigneten Gebäude verlangte erhebliche Aufwendungen. Dabei stand der Einrichtung der erforderlichen Seminare und Institute häufig die staatliche Praxis im Wege, zwar große Klosterkirchen zurückzugeben, die dazugehörigen, als Kasernen oder Verwaltungsbauten öffentlichen Zwecken dienenden Gebäude jedoch gemäß Art. VI Abs. 1 PK für den Staat zu behalten. Auch die Errichtung kirchlicher Privatschulen machte große Schwierigkeiten, da die in Art. XX Abs. 1 PK vorgesehene staatliche Gleichstellung und Unterstützung nicht erfolgte. Hinzu kam der große Mangel an Priestern; Portugal steht noch heute mit einem ⁽¹⁴⁹⁾ Priester auf ungefähr 1500 Katholiken statistisch an letzter Stelle in Europa. Die Unterhaltung des kirchlichen Rundfunks 'Radio Renascença' mit seinen drei Sendern bereitete größte Schwierigkeiten, da der Kirche hierfür keinerlei Gebühren zufließen. Während die nördlichen Kirchenprovinzen Braga und Lissabon sich in gewissem Umfange auf die Hilfe religiös aktiver Gemeinden stützen konnten, haben 'Analphabetentum und geistliche Unwissenheit' in der dritten portugiesischen Kirchenprovinz Évora besonders ungünstige Bedingungen für die kirchliche Arbeit geschaffen. Dort bereitet der Kirche nicht nur, wie im ganzen Land, die zunehmende Proletarisierung große Sorge, sondern auch eine ausgeprägte religiöse Indifferenz der unteren Bevölkerungsschichten. So beträgt der Anteil nichtkirchlicher Eheschließungen, der im Landesdurchschnitt bei 12 % liegt, im Süden bis zu 50 %. ⁽¹⁵⁰⁾ Ein Haupthindernis ihrer Bemühungen sieht die Kirche in der staatlich reglementierten Sozialstruktur, in dem niedrigen Lebensstandard der von einem paternalistischen Unternehmertum abhängigen Arbeiter. 'Die Apostasie der portugiesischen Volksmassen hat ein nahezu katastrophales Ausmaß erreicht', hieß es 1957 von kirchlicher Seite. ⁽¹⁵¹⁾

Aber auch unter den Gebildeten, insbesondere an den Universitäten

148) Antonio de Oliveira Salazar, Rede im S. Bento-Palast am 7. Mai 1940; hier wiedergegeben nach Lourenço a. a. O. S. 233

149) 1957; Angaben nach Herder-Korrespondenz 13. Jahrg. Heft 7, S. 345.

150) Herder-Korrespondenz a. a. O. S. 346.

151) Informations Catholiques Internationales v. 15. 2. 1957

schwindet der kirchliche Einfluß mehr und mehr. Von dort war schon 1940 die einzige öffentliche Missbilligung und Verurteilung des Konkordats als 'Mittel zur Wiederkehr inquisitorischer Kirchenherrschaft' gekommen.

Auf diese Gestaltung der Verhältnisse in den 16 Jahren seit dem Konkordatsabschluß eingehend, sagte der Kardinalpatriarch 1956 in seiner großen Ansprache zur Lage der Kirche in Portugal: ⁽¹⁵²⁾

"Es wäre ein Irrtum, die Lage der Kirche als vollkommen anzusehen. Sie läßt sich in mancher Hinsicht nicht einmal mit denjenigen in traditionell jakobinischen Ländern wie Frankreich, oder Ländern der Glaubensspaltung wie Deutschland, vergleichen. Das Konkordat legte den Grund für die Beziehungen zwischen Staat und Kirche, aber es sah nicht alle konkreten Probleme voraus und löste sie noch weniger. Es darf nicht als ein Text von universeller Geltung angesehen werden, ... es entspricht den politischen und psychologischen Realitäten zur Zeit seines Abschlusses. Man sollte nicht sagen, die verfassungsmäßige Trennung verbiete jegliche Protektion des Staates für die geistlichen Aufgaben der Kirche. Was das Prinzip der Trennung verlangt, ist nur, daß die Kompetenzbereiche der beiden Gewalten nicht vermischt werden ..."

Mit dem Vorwurf der Überschreitung dieser Zuständigkeitsgrenzen begründete die Regierung ihre sehr empfindliche Reaktion auf geistliche Kritik an den herrschenden sozialen Zuständen. Schon früh hatte der Ministerpräsident Salazar gewarnt:

"Es ist wohl allen klar, daß die Trennung zwischen Kirche und Staat eine Gegebenheit unseres staatlichen Lebens ist. . . Besonders in einem Lande wie dem unseren mit alter katholischer Tradition, aber auch mit ziemlich verschwommener Religiosität, führt politische Betätigung der Kirche und der Geistlichkeit zu ernststen Reibungen und zu einem Mißtrauen, das ihrem rein seelsorgerlichen Wirken nur zum Nachteil gereichen kann. . ." ⁽¹⁵³⁾

Kardinalpatriarch Cerejeira versuchte anfangs nicht, die Geistlichkeit in dieser Hinsicht zu decken:

"Ich stelle nicht in Abrede, daß es Persönlichkeiten der Kirche mit politischen Ambitionen gegeben hat, die vergessen haben, daß es Priestern besser ansteht, sich um die Angelegenheiten Gottes zu kümmern. Aber sie repräsentieren nicht die Hierarchie, sprechen nicht in ihrem Namen und rechnen nicht mit

152) "Diario de Lisboa" am 29.11.1956.

153) Zitiert in: Herder-Korrespondenz a.a.O. S. 347.

ihrer Zustimmung. „⁽¹⁵⁴⁾

Aber es sind nicht wenige Geistliche, die die Gründe für das Stagnieren, ja Zurückgehen des geistlichen Einflusses der Kirche außer im Fehlen jeder staatlichen Hilfe gerade in der politisch-sozialen Struktur des Landes sehen. Eben deren Entwicklung wünscht indessen der Staat unter allen Umständen in der Hand zu behalten. Die kirchliche Bedrängtheit führte daher in den letzten Jahren mehrmals zu einer öffentlichen Sozialkritik geistlicher Würdenträger, die das Verhältnis zur Regierung allmählich erheblich belastete. Dies wurde deutlich, als Dr. Antonio Ferreira Gomes, Bischof von Porto, am 12. Juli 1958 in einem Brief an Salazar erklärte, die portugiesische Kirche sei dabei, wegen der sozialen Zustände im Land immer breitere Volksschichten zu verlieren. Der Bischof sprach dem Staat die gesellschaftliche Erziehungsaufgabe ab, die er sich anmaße; „eine Lösung der Fragen ist nur durch das freie Spiel der sozialen Kräfte zu erwarten“. ⁽¹⁵⁵⁾ Der Bischof warf der Regierung eine 'despotische Wirtschaftspolitik' vor und stellte dem Ministerpräsidenten vier Fragen, die sich auf die öffentliche Verkündigung und Beförderung der katholischen Soziallehre bezogen. Salazar sah sich, nachdem dieser Brief an die Öffentlichkeit gedrungen war, im Dezember 1958 veranlaßt, zu erklären:

„Es wäre für mich, der ich zur religiösen Befriedung und zur Freiheit der Kirche in Portugal in den letzten 30 Jahren einiges beigetragen habe, äußerst peinlich, wenn ich darin Änderungen anbringen und im Namen einer in ihrem Bereich gleichermaßen legitimen Gewalt die Grenzen abstecken müßte, die im nationalen Interesse unter allen Umständen einzuhalten sind.“ ⁽¹⁵⁶⁾

Doch war damit, da von kirchlicher Seite eine Distanzierung von dem 'Sozialbischof' Gomes nicht erfolgte (und nach Lage der Dinge wohl auch nicht erfolgen konnte), die Angelegenheit noch nicht bereinigt, zumal da Dr. Gomes in seiner Aktivität nicht nachließ. Als er Ende 1959 eine längere Auslandsreise unternahm, ließ Portugal beim Vatikan wissen, man betrachte die Rückkehr des Bischofs als nicht opportun. Die Kurie antwortete, es liege nichts gegen den Bischof vor, ein Grund für eine Abberufung sei daher nicht gegeben. Gleichwohl wurde Dr. Gomes bei seiner Rückkehr die Einreise nach Portugal verweigert; er mußte in Spanien bleiben. ⁽¹⁵⁷⁾ Der Hl. Stuhl ernannte daraufhin am 8. Oktober 1959 demonstrativ einen Apostolischen Administrator für Porto. Das

154) Ansprache vom 28. 11. 1956, a. a. O. (Diario d. L.)

155) Herder-Korrespondenz a. a. O.

156) Herder-Korrespondenz a. a. O.

157) Der Bischof ging nach Valencia, wo er zu bleiben genötigt war, obwohl sich alle Kleriker seines Bistums - mit Ausnahme der vier, die staatliche Pensionen erhalten - in Loyalitätsadressen für ihren Oberhirten einsetzten (Herder-Korrespondenz a. a. O.).

portugiesische Außenministerium gab hierüber am 9. Oktober eine unkommentierte Meldung an alle Zeitungen; im übrigen wurde der Vorgang in der - insgesamt zensierten - Presse Portugals nicht erwähnt. Das *Annuario Pontificio* für 1961 nennt nach wie vor Gomes als Bischof von Porto, als Apostolischen Administrator 'sede plena' den Titularbischof von Eliosebaste, de Andrade e Silva.

2. Zur Geschichte des Trennungsgedankens

Der Gedanke der Trennung von Kirche und Staat hat seine rationale Vereinfachung zum politischen Prinzip durch den Liberalismus des 19. Jahrhunderts erfahren. Cavours berühmte Formulierung 'libera chiesa in libero stato' kennzeichnet den Ausgangspunkt der meisten Gedanken zu dem liberalen Problem, wie Religionsgesellschaften in einem säkularisierten Staatswesen gerecht zu behandeln seien. Die aus der geschichtlichen Situation des Kampfes um die Einigung Italiens entstandene Formel⁽¹⁵⁸⁾ galt bald als Schlüssel zur Lösung des Verhältnisses zwischen Kirche und modernem Staat überhaupt, obwohl - oder vielleicht gerade weil - sie über die Art dieses Verhältnisses nichts aussagt; die Schwierigkeit beginnt ja erst bei der Frage nach dem jeweiligen Maß der Freiheit beider Gewalten. Dessen ungeachtet diente Cavours Wort zur Rechtfertigung von Trennungsbestrebungen aus den verschiedensten Motiven⁽¹⁵⁹⁾; es hat seine politische Faszination als 'Zauberformel der Theorie' (Kahl) bis in unsere Zeit nicht verloren.

Die Wurzeln des Trennungsgedankens reichen indessen weit über den Liberalismus des 19. in das Gedankengut des 16. und 17. Jahrhunderts zurück. Es sind namentlich die Reformatoren, deren Lehren wichtige Motive für die Trennung und wesentliche Ansätze für ihre theoretische Begründung bieten. Es ist freilich nicht etwa so, daß die Wortführer der Reformation eine Trennung der Kirche vom Staat betrieben oder auch nur gewünscht hätten. Reformatorische Konzeption und politische Wirkung divergieren hier in besonders deutlicher, wenn auch nicht ungewöhnlicher Weise. Luther, dessen Stellung zu den öffentlichen Angelegenheiten eher politisch als staats-theoretisch bestimmt war und auf einem sicheren konservativen Sinn für das Gegebene und praktisch Notwendige ruhte, läßt die Landesherren wissen, daß 'Kirche zu regieren ertel ratio' sei⁽¹⁶⁰⁾. Für ihn ist die gemeinschaftliche Lebensordnung der Stadt oder des Fürstentums ein organisches, nicht aufteilba-

158) Vgl. hierzu eingehend Giacometti, Die Genesis von Cavours Formel 'libera chiesa...', Aarau 1919.

159) Erler a. a. O. S. 86

160) Predigt vom 6.5.1529, zit. nach J. Binder, Luthers Staatsauffassung, Erfurt 1924.

res Ganzes. Calvin ist mit seiner theokratischen Konzeption von Gemeinschaft und Staat denkbar weit vom Trennungsgedanken entfernt. Und auch bei Zwingli, besonders aber bei Melancthon mit seiner Lehre von der *societas humana* sind Kirche und Staat einander in einer Weise zugeordnet, die eine Trennung nahezu ausschließt; gerade Melancthon ist "der Begründer der Ideologie des evangelischen Staatskirchentums geworden. . ." (161)

Gleichwohl finden die Staatstheoretiker des folgenden Jahrhunderts, besonders Hobbes und Locke, in den Ideen der Reformation die Rechtfertigung für die Emanzipation des Staates aus seinen kirchlichen Bindungen. Das hat seinen Grund in dem reformatorischen Verständnis vom Reich Christi, das grundsätzlich immer "absconditum" bleibt und damit als Grundlage staatlicher Ordnung ausscheidet. Bei Luther gilt dies auch für das Ideal der Jüngergemeinde, weil 'die Christen fern voneinander wohnen'. (162) War aber die christliche Gemeinde für den Staatsverband nicht konstitutiv, und wurde das Reich-Gottes-Ideal ganz in den transzendentalen Bereich verwiesen, dann lag es nahe, der Kirche in dem zu schaffenden, möglichst vollkommenen irdischen Staat nur noch ein Gastrecht zuzuerkennen. (163)

Gerade der Calvinismus in der Gestalt, die er zu Beginn des 17. Jahrhunderts annahm, hat die kirchliche Entwicklung in dieser Richtung in den von ihm bestimmten Gebieten ausgelöst und bestärkt. Das in England zuerst von Robert Browne berufene, im Revolutionszeitalter der 'Independents' weitergebildete genossenschaftliche Kirchenideal und die Gründung von Kongregationen bereiteten dem Trennungsgedanken den Boden. Seine erste Verwirklichung fand er in den nordamerikanischen Staatsgründungen von Maryland (1634), Rhode-Island (1638) und Pennsylvanien (1681).

In Europa gewann der Trennungsgedanken allerdings erst nach der französischen Revolution starken Einfluß; nun aber häufig schon mit einem kirchenfeindlichen Akzent. Seine Befürworter sahen sich, insbesondere in ihrer Haltung gegenüber der katholischen Kirche, gerechtfertigt durch das allgemein 'wachsende Mißtrauen gegen eine Institution, die der herrschenden Klasse als zu wenig staatstreu, der aufkeimenden Einigung des Proletariats jedoch als zu reaktionär erschien'. (164) So war die Idee der Trennung von Kirche und Staat durchaus nicht mehr neu und unbekannt, als der Liberalismus des 19. Jahrhunderts sie aufgriff und zum politischen Programm verdichtete.

161) Werner Elert, *Morphologie des Luthertums*, Bd. II S. 307 (München 1931)

162) Elert a. a. O. S. 315.

163) Vgl. E. Hirsch, *Der Reich-Gottes-Begriff des neueren europäischen Denkens* (Göttingen 1921).

164) Dordett, *Die Ordnung zwischen Kirche und Staat* (Innsbr. 1958) S. 120.

Die katholische Kirche hat von dieser Zeit bis in die Gegenwart jegliche Form der Trennung von Staat und Kirche stets mit Entschiedenheit abgelehnt. Bereits Gregor XVI. hatte in seiner Enzyklika 'Mirari Vos' vom 15. August 1832 den Trennungsgrundsatz verurteilt. Zwanzig Jahre später setzte sich Pius IX. in der Allocutio 'Acerbissimum' vom 27. September 1852 erneut ablehnend mit dem Trennungsgedanken auseinander. Diese Entscheidung wurde in den 'Syllabus completens praecipuos nostrae aetatis errores' vom 8. Dezember 1864 unter § VI ('Errores de societate civilium in se tum in suis ad Ecclesiam relationibus spectati') praezisiert aufgenommen als Verurteilung des Satzes: '55. Ecclesia a statu statusque ab Ecclesia seiungendus est' ⁽¹⁶⁵⁾. Die in dieser Verwerfung ausgesprochene Lehrmeinung ist seitdem von offizieller katholischer Seite nicht in Frage gestellt worden: Es blieb bei der grundsätzlichen Ablehnung der Trennung in jeder Form. ⁽¹⁶⁶⁾ Als Grund für diese summarische Verwerfung auch einer 'friedlichen Trennung' wird heute die Überzeugung der Kurie genannt, daß Gesellschaftsphänomene eine Trennung ihrer staatlichen Beherrschung von ihrer geistlichen Führung nicht duldeten. 'So kann zum Beispiel die Behandlung der sozialen Frage und überhaupt der Gesellschaftslehre unmöglich vom Christentum, das ebenfalls einen Totalitätsanspruch erhebt, getrennt werden' ⁽¹⁶⁷⁾. Auch eine friedliche Trennung ist danach für die Kirche unannehmbar, 'weil sie, wenn nicht aus religiösem Indifferentismus geboren, so doch zu diesem hinführt und meist die religionslose Staatsschule im Gefolge hat.' ⁽¹⁶⁸⁾ So stellt sich für den deutschen Betrachter die amtliche katholische Stellung zur Frage der Trennung von Kirche und Staat bis zur Gegenwart einheitlich und unverändert ablehnend dar.

3. Das Trennungssystem - eine Konkordatskonzeption der Zukunft?

Der Hl. Stuhl hat ungeachtet dieser länger als ein Jahrhundert manifestierten Grundsätze im Falle Portugal ein Konkordat geschlossen, das, wie oben darzutun versucht wurde, die Trennung von Staat und Kirche festigt und sichert. Welche Erwägungen könnten ihn dabei geleitet haben?

Die nächstliegende Antwort, die Kurie habe sich von der taktischen Überlegung lenken lassen, jede Regelung sei angesichts der kirchlichen Lage in Portugal besser als gar keine, verkennt die kuriale Meinung von Sinn und Bedeutung neuer Konkordate. Für sie hat Benedikt XV. in seiner Konsi-

165) Vgl. den Text des Syllabus bei Denzinger, Enchiridion Symbolorum (Freiburg 1937)

166) Eichmann-Mörsdorf a. a. O. S. 53 Fußn. 3.

167) Hudal a. a. O. S. 17

168) Eichmann-Mörsdorf a. a. O. S. 53

storalansprache vom 21. 11. 1921 ⁽¹⁶⁹⁾ die Richtlinie gegeben, es dürfe nichts in sie aufgenommen werden, 'quod sit ab Ecclesiae alienum dignitate aut libertate'. ⁽¹⁷⁰⁾ Danach war nicht mehr viel Raum für taktische Zugeständnisse in einer so grundlegenden Frage wie der der Trennung - einer Frage, die nach der traditionellen kirchlichen Auffassung mit der 'dignitas Ecclesiae' in engstem Zusammenhang stand.

Für taktische Zugeständnisse wäre aber auch eine so grundsätzliche und dauernde Form wie die eines Konkordats nicht unumgänglich notwendig gewesen; denn die Rechtslage der Kirche in Portugal hätte sich, wie ihre zahlreichen Verbesserungen in den Jahren zwischen 1916 und 1940 zeigten, ⁽¹⁷¹⁾ auch in weniger demonstrativer Weise weiter konsolidieren lassen. Konkordate schließen für die Kirche immer wenn nicht die Billigung des staatsrechtlichen Systems des Partners, so doch ein hohes Maß an Loyalitätsverpflichtungen ihm gegenüber ein. Mit welchem Ernst sich die Kirche dieser Verpflichtung bewußt ist, hat die Haltung des deutschen Episkopats bei und in der ersten Zeit nach Abschluß des Reichskonkordats gezeigt. ⁽¹⁷²⁾ Nun war zwar der Hl. Stuhl gegenüber dem portugiesischen Staat als einer Kreuzzugs- und Missionsmacht ersten Ranges immer zu besonderen, außergewöhnlichen Konzessionen bereit gewesen; ⁽¹⁷³⁾ aber gerade Konzessionen dieser Art waren es, die Benedikt XV. in der zitierten Ansprache in Erkenntnis der weltpolitischen Veränderungen für die Zukunft ausschließen wollte. Wenn daher sein großer Nachfolger Pius XII. durch den Abschluß des Konkordats mit Portugal die Trennung als Grundlage des dortigen Verhältnisses zwischen Staat und Kirche anerkannte, so müssen ihn dabei neben taktischen Erwägungen andere, allgemeine und nicht nur für den portugiesischen Einzelfall geltende Überlegungen geleitet haben.

Es stellt sich deshalb die Frage, ob an eine Revision des kirchlichen Urteils über den Trennungsgrundsatz gedacht werden darf.

Die Veränderungen in den europäischen Staaten seit der Jahrhundertwende lassen Zweifel daran aufkommen, ob es überhaupt möglich ist, das Verhältnis zwischen Kirche und Staat als etwas ein für alle mal Gegebenes gültig zu definieren. ⁽¹⁷⁴⁾ Man braucht sich nur vor Augen zu halten, in wie vielfältiger Weise sich die Beziehungen zwischen Kirche und Staaten in der Ge-

169) Das ist jene bedeutsame Ansprache, in der der Papst für die durch den Kriegsausgang entstandenen Nachfolgestaaten früherer Konkordatspartner die Weitergeltung konkordatärer Privilegien verneinte.

170) Zitiert bei Hudal a. a. O. S. 16

171) Vgl. oben Abschnitt II.

172) Hierzu Böckenförde in 'Hochland', Heft Februar 1961

173) Vgl. oben Abschnitt I.

174) Von dieser Möglichkeit geht Jestaedt a. a. C. (S. 335) aus.

schichte, insbesondere im ersten christlichen Jahrtausend, gestaltet haben, um zu erkennen, wie sehr der Charakter des Staates, in und mit dem die Kirche lebt, ihr Verhältnis zur weltlichen Gewalt verändern kann. ⁽¹⁷⁵⁾ Der Charakter der europäischen Staaten aber hat sich in den letzten Jahrzehnten entscheidend gewandelt. "Der Ausgangspunkt der modernen Staatslehre, daß die Staaten souverän und die Fürsten absolut sind, auch um ihre Freiheit von der katholischen Universalkirche und ihre Rechtsmacht über die katholischen Diözesen zu begründen, ist . . . entfallen. Geschlossenheit und Impermeabilität kommen dem modernen Staat nur innerhalb seiner rechtlichen Sphäre zu. . . ⁽¹⁷⁶⁾ Das bedingt eine Änderung der rechtlichen Verhältnisse zwischen Staatsgewalt und Kirche. Ein anderer Gesichtspunkt kommt hinzu: Der Wegfall der monarchischen Gewalt 'von Gottes Gnaden' hat die jahrhundertelange Verbindung von Staat und Kirche ihres transzendentalen Anknüpfungspunktes beraubt, ohne den auch eine 'Koordination' der beiden Mächte im tieferen Sinne nicht eigentlich begründbar ist. Und die Umformung der Staaten durch eine pluralistische, weithin von Interessenverbänden gelenkte Gesellschaftsordnung, die den 'Sozialpartner' an die Stelle des christlichen 'Nächsten' setzt, hat zu einer Isolierung der Kirchen geführt, die aufhalten oder rückgängig machen zu wollen wenig realistisch erscheint. Sie legt vielmehr ein Überprüfen der rechtlichen Grundlagen auch da nahe, wo sie positiv-rechtlich noch nicht in Erscheinung getreten ist.

Diese Veränderungen zwingen die Kirchen allerdings, sich in weit stärkerem Maße als früher ihrer Eigenart und rechtlichen Selbständigkeit bewußt zu werden und ihre Autonomie zu betonen und zu sichern. Dazu bietet sich als rechtlicher Weg vor allem die 'vertragsgesicherte Trennung' (Stutz) der Kirche vom Staat, eine Trennung, die den Kirchen und ihren wichtigsten Einrichtungen eine auf kirchlichem Recht gegründete Autonomie im öffentlich-rechtlichen Bereich garantiert. Da die Voraussetzung dazu Verständigung und gegenseitige Anerkennung ist, kann die Trennung keine 'feindliche' sein. 'Freundschaftliche Trennung' freilich, 'Separação amigavel', ⁽¹⁷⁷⁾ erscheint in Anbetracht der Härten, die der Verlust der staatlichen Unterstützung und der Verzicht auf viele geschichtlich gewachsene Rechtspositionen mit sich bringt, als eine mehr von politischem Zweckoptimismus als von Einsicht in das Wesen eines 'Trennungskonkordats' diktierte Bezeichnung. Die Trennung ist in Portugal nach dem Konkordatsschluß eine 'friedliche' geworden, und diese Kennzeichnung charakterisiert die 'vertragsgesicherte Trennung' zureichend, zumal wenn diese sich wie in Portugal als eine durch einen 'Friedens-

175) E. R. Huber, Verträge zwischen Staat und Kirche im Deutschen Reich - Breslau 1930 - S. 4.

176) Huber a. a. O. S. 58

177) Vgl. oben die Fußnote 115.

vertrag' verwandelte Kampftrennung darstellt.

Läßt der Abschluß des portugiesischen 'Trennungskonkordates' darauf schließen, daß sich unter dem Eindruck der bezeichneten Erscheinungen die grundsätzliche Einstellung der katholischen Kirche zur Frage der Trennung geändert hat oder zu ändern im Begriff ist? Man wird diese Frage trotz aller gebotenen Vorsicht bejahen müssen. H. B a r i o n wagt sogar die These, eine solche Veränderung sei bereits aus dem Codex Juris Canonici und allen seither geschlossenen Konkordaten herauszulesen. Er glaubt feststellen zu können,⁽¹⁷⁸⁾ durch die Tendenz dieser Konkordate, die Staaten möglichst große Ausschnitte aus dem Programm des Codex anerkennen zu lassen, werde zugleich

"klargestellt, - was im CodJC mehr tendenziell als ex professo zum Ausdruck kommt -, daß die frühere summarische kirchliche Verwerfung der Trennung von Kirche und Staat nicht mehr absolut aufrechterhalten, sondern differenziert wird und daß das, man könnte sagen Normalbild des CodJC das der staatlich anerkannten oder das der 'vertragsgesicherten Trennungskirche' ist."

Selbst wenn diese Analyse eines katholischen Kirchenrechtslehrers der kurialen Meinung weit vorausseilen sollte, wird man ihr darin folgen müssen, daß die neuen Konkordate zumindest eine Veränderung der kurialen Konkordatspolitik hinsichtlich des Trennungsgrundsatzes erkennen lassen. Wenn es demnach ein neues kirchliches 'Normalbild' vom Verhältnis zum Staat gibt, dann sind es dessen Umrisse und äußersten Grenzen, die im portugiesischen Konkordat von 1940 deutlich werden.

Es wäre verfrüht, die vertragsgesicherte Trennung der katholischen Kirche vom Staat als allgemeines Programm und neues Leitbild katholischer Konkordatspolitik aufzufassen. Die kirchliche Diplomatie läßt sich hinsichtlich des Trennungsproblems noch weniger als in anderen Fragen festlegen; Pius XII. selbst hat die besondere Vorsicht und Zurückhaltung der Kurie auf diesem Gebiet bezeichnend formuliert:

"Konkordate sind für die Kirche ein Ausdruck der Zusammenarbeit zwischen Kirche und Staat. Die Kirche kann im Prinzip oder in thesi nicht die vollständige Trennung der beiden Gewalten billigen Wenn die Kirche ein Konkordat unterzeichnet hat, hat dieses für seinen ganzen Inhalt Gültigkeit. Sein innerster Sinn kann aber mit gegenseitiger Kenntnis der beiden Hohen Vertragsschließenden Parteien ein graduell verschiedener sein. Er kann eine ausdrückliche Approbation bedeuten, er kann aber auch eine bloße Toleranz besagen gemäß

178) Art. 'Kirche und Staat' in RGG 3. Aufl. Bd. II - Tübingen 1959 -

den beiden Prinzipien, welche die Norm für die Überzeugung der Kirche und ihrer Gläubigen und für die Mächte und Menschen eines anderen Glaubens sind. ... (179)

Man wird sich deshalb hüten müssen, die 'Präzedenz-Kraft' eines einzelnen Konkordats zu überschützen. Die jüngeren Konkordate mit Spanien (1953) und der Dominikanischen Republik (1954) zeigen, daß die Kurie da, wo sie die Trennung vermeiden und die kirchlichen Vorrechte bewahren kann, nach wie vor die Verbindung von Staat und Kirche ihrer vollen Selbständigkeit vorzieht.

Aber der Abschluß des portugiesischen Konkordats macht deutlich, daß die Kurie den Veränderungen der gesellschaftlichen, politischen und sozialen Grundlagen in den Staaten größere Bedeutung beimißt, als ihre Kritiker anzunehmen pflegen. Das Konkordat läßt den Schluß zu, daß die geistlichen Führer der römischen Kirche stärker als je zuvor dazu neigen, diesem Wandel zu entsprechen. Es zeigt zugleich, bis zu welcher Art, bis zu welchem Grade der Trennung der Hl. Stuhl unter Umständen zu gehen bereit ist.

Unter welchen Umständen die Kurie im Einzelfall einer Trennung zustimmen wird, läßt sich nur vermuten, nicht mit dem Anspruch auf allgemeine Gültigkeit festlegen. Die Beobachtung der Konkordatspraxis in einer Reihe von Staaten läßt deutlich werden, daß ein Problem zu immer neuen Schwierigkeiten führt: die soziale Frage. Das läßt den Schluß zu, daß die Kirche in Ländern, deren Sozialordnung mit der kirchlichen Soziallehre unvereinbar zu werden droht, eher zu einer Trennung tendieren wird als in sozial gesunden Staaten. Dieses Motiv wird im Falle Portugal eine bedeutsame Rolle gespielt haben und auch in Zukunft von besonderer Wichtigkeit sein. Doch wird man auch diesen Beweggrund nicht überschätzen dürfen. Denn wie der Konkordatsschluß mit Spanien im Jahre 1953 zeigt, gibt die Kirche selbst in solchen Ländern, deren Sozialordnung aus gutem Grunde Anlaß zu scharfer kirchlicher Kritik ist, der überkommenen Verbindung mit der Staatsgewalt den Vorzug vor der Freiheit in einem System der Trennung. Nur wenn viele gewichtige Gründe zusammenwirken, wird die Kurie die Umstände, die den Abschluß eines Trennungskonkordats erlauben, für gegeben erachten.

Daß jedoch für derartige Konkordate, für die friedliche Trennung von Staat und Kirche, im portugiesischen Konkordat bereits ein Modell besteht, wird für die Lösung der Aufgaben, vor die sich die kuriale Diplomatie in Mittel- und Südamerika und in absehbarer Zeit auch in Afrika gestellt sehen wird, von größter Bedeutung sein.

179) Päpstliche Allokution an den 5. italienischen Nationalkonvent der Union der katholischen Juristen vom 6. Dez. 1953 - Arch. f. kath. Kirchenrecht Bd. 126 (1954) S. 229.

Die vertragsgesicherte Trennung der katholischen Kirche vom Staat wird man somit als eine wichtige neue Konzeption im Konkordatsprogramm der römischen Kurie aufzufassen haben.

A N H A N G

POLITISCHE VERFASSUNG DER PORTUGIESISCHEN REPUBLIK

vom 19. März 1933

(Auszug)

in der gegenwärtigen Fassung mit Angabe der ursprünglichen Fassung und des
Änderungsdatums

TITEL IX

Von Erziehung, Unterricht und nationaler Kultur

Art. 42

Die Familie ist verpflichtet, im Zusammenwirken mit den behördlichen oder privaten Einrichtungen für die Erziehung und Unterrichtung zu sorgen.

Art. 43

Der Staat unterhält offiziell Grundschulen, Komplementarschulen, Mittel- und Oberschulen sowie Hochschulinstitute.

- § 1. Der elementare Grundunterricht ist Pflicht; er kann durch Hauslehrer, in Privatschulen oder in den öffentlichen Schulen erteilt werden.
- § 2. Die Künste und Wissenschaften werden in ihrer Entwicklung, Unterrichtung und Verbreitung gefördert und geschützt, sofern die Anerkennung der Verfassung, der staatlichen Ordnung und der koordinierenden staatlichen Lenkung gewährleistet ist.
- § 3. Das dem Staat unterstehende Unterrichtswesen erstrebt neben körperlicher Ertüchtigung und Ausbildung der geistigen Fähigkeiten die Bildung des Charakters, der beruflichen Tüchtigkeit und aller moralischen und staatsbürgerlichen Tugenden, ausgerichtet nach den Grundsätzen der christlichen Lehre und Moral, wie sie im Lande überliefert sind.

(Frühere Fassung des § 3: 'Das dem Staat unterstehende Unterrichtswesen ist unabhängig von jedweden religiösen Kult, ohne deshalb gegen einen solchen gerichtet zu sein, und erstrebt neben körperlicher Ertüchtigung und Ausbildung der geistigen Fähigkeiten die Bildung des Charakters, der beruflichen Tüchtigkeit und aller staatsbürgerlichen und moralischen Tugenden' - 23.5.35)

- § 4. Der Religionsunterricht in Privatschulen bedarf keiner Genehmigung.

Art. 44

Die Errichtung von den staatlichen Schulen gleichartigen Privatschulen ist frei, sie bleiben der staatlichen Kontrolle unterworfen und können staatliche Unter-

stützung erhalten und hinsichtlich der Wirkung ihrer Diplome den offiziellen Schulen gleichgestellt werden, wenn ihre Lehrpläne und Lehrkräfte denen vergleichbarer offizieller Schulen nicht nachstehen.

TITEL X

Von den Beziehungen des Staates zur Katholischen Kirche und von der Ordnung der Kulte

(Frühere Fassung: 'Von den Beziehungen des Staates zur Katholischen Kirche und anderen Religionen'; Änderung 23.5.1935)

Art. 45

Der öffentliche oder private Gottesdienst der katholischen Religion als der Religion des portugiesischen Volkes ist frei. Die katholische Kirche genießt die Rechtsstellung einer juristischen Persönlichkeit, kann sich in Übereinstimmung mit dem kanonischen Recht organisieren und ebenso Vereinigungen oder Organisationen begründen, deren Rechtspersönlichkeit gleichermaßen anerkannt wird.

Der Staat erhält im Verhältnis zur katholischen Kirche das System der Trennung mit diplomatischen Beziehungen zwischen dem Heiligen Stuhl und Portugal mittels gegenseitiger Vertretung aufrecht, wobei Konkordate oder Konventionen über den Padroado und andere Materien von öffentlichem Interesse das Nähere regeln oder regeln werden.

(Frühere Fassungen des Art. 45:

Fassung von 1933: 'Der öffentliche oder private Gottesdienst aller Religionen ist frei. Dieselben können sich in Übereinstimmung mit den Normen ihrer Hierarchie und Ordnung frei organisieren, indem sie Vereinigungen oder Organisationen bilden, denen der Staat bürgerlichen Status und Rechtsfähigkeit zuerkennt ('existência civil e personalidade jurídica').

Einziger §: Ausgenommen sind die gottesdienstlichen Handlungen, die mit dem Leben und der körperlichen Integrität der menschlichen Person und mit den guten Sitten unvereinbar sind.

Fassung vom 23.3.1935: 'Der öffentliche oder private Gottesdienst ---- aller Religionen ist frei, indem sich dieselben in Übereinstimmung mit den Normen ihrer Hierarchie und Ordnung frei organisieren und Vereinigungen und Organisationen gründen können, denen der Staat bürgerlichen Status und Rechtsfähigkeit zuerkennt.'

Diese Fassung wurde durch die geltende abgelöst durch Änderung vom 11. Juni 1951.)

Art. 46

Der Staat sichert die Freiheit des Kultes und der Organisation auch den anderen religiösen Konfessionen, soweit sie ihren Kult innerhalb des portugiesischen Terri-

toriums ausüben, zu, wenn sie ihre Organisationsformen den Gesetzen entsprechend festgelegt haben; er kann den Vereinigungen, die in Übereinstimmung mit den entsprechenden Regeln gegründet sind, Rechtspersönlichkeit zuerkennen.

Einziger §: Ausgenommen sind die Kulthandlungen, die mit dem Leben und der körperlichen Integrität der menschlichen Person und mit den guten Sitten nicht vereinbar sind sowie die Verbreitung von Lehren, die der bestehenden Sozialordnung zuwider laufen.

(Früherer Text: 'Unbeschadet etwaiger Regelung durch Konkordate für den Bereich des Padroado hält der Staat das System der Trennung im Verhältnis zur katholischen Kirche und anderen Religionen oder Kulturen in Portugal aufrecht, sowie auch die diplomatischen Beziehungen zwischen dem Hl. Stuhl und Portugal durch gegenseitige Vertretungen.' Änderung vom 11. Juni 1951)

Art. 47

Keine Kirche, keine Gebäude, keine Niederlassung und kein anderes Objekt, das dem Gottesdienst einer Religion dient, kann vom Staat zu einem anderen Zweck bestimmt werden.

Art. 48

Die öffentlichen Friedhöfe haben weltlichen Charakter, doch können die Diener aller Religionen in ihnen frei die jeweiligen Riten praktizieren.

KONKORDAT ZWISCHEN DEM HEILIGEN STUHL UND DER PORTUGIESISCHEN REPUBLIK

vom 7. Mai 1940
(A. A. S. XXXII, S. 217-245)

(Vom Verfasser übersetzt nach der Wiedergabe des italienischen und portugiesischen Textes bei Mercati, a.a.O. Bd. II S. 232 ff., Beide Fassungen sind gem. Art. XXXI PK gleichermaßen verbindlich; wo sprachliche Verschiedenheiten voneinander abweichende Übersetzungen ermöglichten, wurde die der deutschen Rechtssprache entsprechendere Fassung gewählt.)

Im Namen der Allerheiligsten Dreifaltigkeit

Seine Heiligkeit Papst Pius XII. und S. Exz. der Präsident der Portugiesischen Republik haben in dem Wunsche, die rechtliche Lage der Katholischen Kirche in Portugal zum Frieden und höheren Wohle der Kirche wie auch des Staates in beiderseitigem Einvernehmen und dauernd zu regeln, beschlossen, eine feierliche Übereinkunft zu treffen, welche die Freiheit der Kirche anerkennt und garantiert und die berechtigten Interessen der Portugiesischen Nation auch hinsichtlich der Missionen und des orientalischen Patronats gewährleistet.

Zu diesem Zwecke haben ernannt

Seine Heiligkeit zu Ihrem Bevollmächtigten

Seine Hochwürdigste Eminenz den Herrn Kardinal Luigi Maglione, Ihren Staatssekretär,

und der Herr Präsident der Portugiesischen Republik zu seinen Bevollmächtigten:

S. Exz. den Herrn General Eduardo Augusto Marques, früherer Kolonialminister, Präsident der Korporativen Kammer, Großkreuzritter der Militärorden Christi, S. Benedict d'Aviz und des Ordens des kolonialen Imperiums; S. Exz. den Herrn Dr. Mario de Figueiredo, früherer Justiz- und Kultusminister, Professor und Dekan der juristischen Fakultät der Universität Coimbra, Deputierter und Großkreuzritter des Militärordens S. Tiago da Espada; sowie

S. Exz. den Herrn Dr. Vasco Francisco Gaetano de Quevedo, außerordentlicher Gesandter und Bevollmächtigter Minister beim Hl. Stuhl, Großkreuzritter des Militär-Christus-Ordens und Ritter des Großkreuzes des Ordens S. Gregorio Magno;

die, nachdem sie ihre beiderseitigen Vollmachten ausgetauscht und in guter und gehöriger Form befunden haben, über die folgenden Artikel übereingekommen sind:

Art. I

Die Portugiesische Republik anerkennt die Rechtspersönlichkeit der Katholischen Kirche.

Die freundschaftlichen Beziehungen mit dem Hl. Stuhl sollen in den hergebrachten, geschichtlich entwickelten Formen mittels eines Apostolischen Nuntius bei der Portugiesischen Republik und eines Botschafters der Republik bei dem Hl. Stuhl befestigt werden.

Art. II

Der Katholischen Kirche wird die freie Ausübung ihrer Autorität garantiert; sie kann in ihrem Zuständigkeitsbereich alle Akte ihrer Gesetzgebungsgewalt und Jurisdiktion ohne jede Behinderung ausüben.

Daher kann der Hl. Stuhl alle die Kirchenleitung betreffenden Anordnungen frei veröffentlichen und in allen sein Hirtenamt betreffenden Dingen mit den Prälaten, dem Klerus und allen Katholiken Portugals frei verkehren und korrespondieren, wie es auch diese mit dem Hl. Stuhl können, ohne daß zur Veröffentlichung und Verbreitung von Briefen, Anweisungen oder Verfügungen des Hl. Stuhls im Lande vorherige staatliche Genehmigung erforderlich wäre.

Dasselbe gilt für die Ordinarien und die anderen Kirchenbehörden für ihren Verkehr mit ihren Klerikern und Gläubigen.

Art. III

Die Katholische Kirche in Portugal kann sich in Übereinstimmung mit den Normen des kanonischen Rechts frei organisieren und insoweit Vereinigungen oder Organisationen bilden, denen der Staat die Rechtspersönlichkeit anerkennt (ital.: 'alle quali lo Stato riconosce la personalità giuridica').

Die staatliche Anerkennung der Rechtspersönlichkeit religiöser Vereinigungen, Körperschaften oder Institute, die nach kanonischem Recht errichtet sind, folgt aus der einfachen schriftlichen Mitteilung des Bischofs der Diözese, in der sie ihren Sitz hat, oder seines gesetzmäßigen Vertreters an die zuständige Staatsbehörde.

Im Falle der Änderung oder Auflösung der besagten Körperschaften wird auf die gleiche Weise und mit den gleichen Wirkungen verfahren.

Art. IV

Die Vereinigungen oder Organisationen, auf die sich der vorhergehende Artikel bezieht, können auf dieselbe Weise Güter erwerben und über sie verfügen, in welcher dies nach dem geltenden Recht die anderen juristischen Personen auf bestimmte Zeit können, und sie verwalten sich +) frei unter der Aufsicht und Kontrolle der +) W e n z e l (a.a.O.S.279) übersetzt hier 'und verwalten es völlig frei unter der Aufsicht' usw., was sich offenbar auf 'bens' = Güter beziehen soll. Nach dem ital. ('e si amministrano') wie dem portug. ('e administram-se') Wortlaut halte ich diese Übersetzung für unrichtig.

zuständigen Kirchenbehörde. Wenn jedoch zu den religiösen Zwecken auch Unterstützungs- und Wohlfahrtsaufgaben in Erfüllung von Satzungspflichten, Erbschafts-, Vermächtnis- oder Schenkungslasten wahrgenommen werden sollen, so bleiben sie (sc. die religiösen Vereinigungen und Organisationen) insoweit den portugiesischen Rechtsvorschriften über derartige Vereinigungen oder Körperschaften unterworfen; ihre Durchführung obliegt dem zuständigen Ordinariat. Die religiösen Vereinigungen dürfen rechtlich keinesfalls schlechter gestellt werden als die anderen (sc. juristischen Personen) mit gleicher Bestimmung.

Art. V

Die Kirche kann von den Gläubigen frei Kollekten und sonstige Beiträge zur Verwirklichung ihrer Zwecke fordern und einziehen, namentlich im Innern und am Eingang der Kirchen sowie der ihr gehörenden Gebäude und Plätze.

Art. VI

Der Katholischen Kirche in Portugal wird das Eigentum an solchen Gütern zuerkannt, die ihr früher gehörten und die sich noch in Staatsbesitz befinden wie Kirchen, Bischofspalais, Pfarrhäuser mit den dazugehörigen Pfründen, Seminare samt Zubehör, Häuser religiöser Institute, Kirchenschmuck und geistliche Ausstattung und andere dem Kult der Katholischen Religion dienende Gegenstände, außer soweit diese gegenwärtig im öffentlichen Gebrauch stehen oder als 'Nationalmonument' oder als 'Grundstück öffentlichen Interesses' klassifiziert sind.

Soweit die oben bezeichneten Güter gegenwärtig nicht +) im Besitz des Staates sind, können sie der Kirche von ihren gegenwärtigen Besitzern ohne irgendwelche steuerlichen Lasten übertragen werden, wenn die Übertragung innerhalb von sechs Monaten nach der Ratifizierung dieses Konkordats stattfindet.

Die als 'Nationalmonumente' und als 'von öffentlichem Interesse' gekennzeichneten Grundstücke oder diejenigen, die dies innerhalb von fünf Jahren nach der Ratifizierung werden, werden im Eigentum des Staates verbleiben mit der dauernden Bestimmung, kirchlichen Belangen zu dienen. Dem Staat obliegt die Unterhaltung, Reparatur und Restaurierung besagter Gebäude, wobei nach einem in Übereinstimmung mit den kirchlichen Behörden aufgestellten Plan zur Vermeidung von Störungen des religiösen Lebens vorgegangen wird. Der Kirche obliegt ihre Bewachung und innere Verwaltung, namentlich die Regelung der Besichti-

+) W e n z e l (a. a. O. S. 280) übersetzt 'die sich gegenwärtig im Besitze des Staates befinden'; das widerspricht jedoch nicht nur dem Text ('non sono' bzw. 'nao estejam'), sondern nimmt auch der Vorschrift den Sinn, weil ja dann eine förmliche Rückübertragung erforderlich wäre; vgl. dagegen oben Abs. 1 "zuerkannt". Auch wäre dann die 6-Monatsfrist ganz unverständlich; vgl. Abs. 3.

gungszeiten; bei den Bestimmungen hierüber kann ein Beamter des Staates mitwirken.

Soweit Kultgegenstände Bestandteile eines staatlichen, gemeindlichen oder institutseigenen Museums sind, sollen sie immer für religiöse Feiern zur Verfügung gestellt werden, die in der Kirche stattfinden, zu der die betreffenden Gegenstände gehörten, wenn sich diese Kirche am Aufbewahrungsort besagter Gegenstände befindet. Die Überlassung erfolgt auf Anforderung der zuständigen Kirchenbehörde, die für die Bewachung der überlassenen Gegenstände mit der Verantwortlichkeit eines treuen Verwahrers Sorge trägt.

Art. VII

Keine Kirche, kein Gebäude, kein Nebenraum und kein Kultgegenstand der Katholischen Religion darf zerstört oder vom Staat zweckentfremdet werden, es sei denn im Einverständnis mit der Kirchenbehörde oder im Falle öffentlichen Notstandes wie Krieg, Brand oder Überschwemmung.

Im Falle einer Enteignung zum öffentlichen Wohl wird immer die betreffende Kirchenbehörde angehört werden, auch was die Höhe der Entschädigung anbelangt. Keinesfalls darf eine Aneignung vorgenommen werden, ohne daß die enteigneten Güter ihres religiösen Charakters entkleidet worden sind.

Art. VIII

Die Kirchengebäude und die zu ihnen gehörenden Gegenstände, die Seminare oder sonstigen Institute zur Heranbildung des Klerus, weiterhin Anschläge und Bekanntmachungen gottesdienstlicher Bestimmung an den Kirchentüren sind von Steuern und Abgaben allgemeiner und örtlicher Art befreit. Außerdem darf Geistlichen für die Ausübung ihres Amtes keinerlei Steuer oder Abgabe auferlegt werden.

Die Güter und Kircheninstitute, die nicht unter den vorhergehenden Absatz fallen, können nicht mit Sonder-Steuern oder -Abgaben belegt werden. +)

Art. IX

Die Erzbischöfe oder Residenzbischöfe, ihre Koadjutoren 'cum iure successionis' und ihre Weihbischöfe, die Pfarrherren, Seminardirektoren und allgemein die verantwortlichen Leiter von Instituten oder Vereinigungen mit Rechtsfähigkeit und +) 'I beni ed enti ecclesiastici, non compresi nel capoverso precedente, non potranno essere gravati da imposte o contribuzioni speciali' W e n z e l a. a. O. S. 283 übersetzt '...die...nicht (besonders) genannt sind, dürfen (ebenfalls) nicht mit Steuern oder Sonderabgaben belastet werden'; m. E. geht es jedoch hier nur um S o n d e r - Steuern und -Abgaben, während a n d e r e eben zu leisten sind; wozu sonst der eigene Absatz?

Jurisdiktion in einer oder mehreren Landesprovinzen, müssen portugiesische Staatsbürger sein.

Art. X

Der Hl. Stuhl wird der portugiesischen Regierung vor der Nominierung eines Erzbischofs, Residenzbischofs oder Koadjutors 'cum iure successionis' unbeschadet der Patronats- und Halbpatronatsregelung den Namen der vorgesehenen Person mitteilen, um zu erfahren, ob gegen diese Bedenken allgemeiner politischer Art bestehen. Ein Schweigen der Regierung bis dreißig Tage nach dieser Mitteilung ist dahin auszulegen, daß Einwendungen nicht erhoben werden. Die in diesem Artikel bezeichneten Verhandlungen werden geheim bleiben.

Art. XI

In der Ausübung ihres Amtes genießen die Geistlichen den Schutz des Staates in gleicher Weise wie die öffentlichen Behörden.

Art. XII

Geistliche dürfen von Justizbehörden oder anderen staatlichen Stellen nicht über Tatsachen und Gegenstände befragt werden, von denen sie aufgrund ihres geistlichen Amtes Kenntnis erlangt haben.

Art. XIII

Geistliche sind von der Pflicht befreit, das Amt des Geschworenen, die Mitgliedschaft von Gerichten oder Steuerkommissionen und andere Ämter dieser Art anzunehmen, soweit diese vom kanonischen Recht als unvereinbar mit dem geistlichen Stand angesehen werden.

Art. XIV

Der Militärdienst wird von Priestern und Klerikern in der Form der religiösen Betreuung der bewaffneten Macht und, im Kriegsfall, auch in Sanitätsverbänden geleitet. +) Doch wird die Regierung dafür Sorge tragen, daß der Militärdienst auch im Kriegsfall so geleistet werden kann, daß die Seelsorge im Mutterland und in den Kolonien so wenig wie möglich beeinträchtigt wird.

Art. XV

Der Gebrauch geistlicher Kleidung oder des Ordensgewandes durch Laien oder durch Geistliche oder Ordenspersonen, denen dieser Gebrauch von der zuständigen

+) Wenzel a. a. O. S. 285 übersetzt unverständlicherweise: '...wird.. in Form des religiösen Beistandes bei den Sanitätsformationen abgeleistet'. Vgl. jedoch Text bei Mercati a. a. O..

Kirchenbehörde oder durch eine der Staatsbehörde amtlich mitgeteilte Anordnung untersagt worden ist, wird mit denselben Strafen belegt wie das mißbräuchliche Tragen der Uniform eines öffentlichen Amtes. Ebenso wird die mißbräuchliche Ausübung kirchlicher Jurisdiktion und kirchlicher Amtshandlungen bestraft.

Art. XVI

Der Katholischen Kirche wird die freie Ausübung aller religiösen Handlungen, privat wie auch öffentlich, zugesichert, unbeschadet polizeilicher und verkehrstechnischer Erfordernisse.

Art. XVII

Um die Seelsorge in jenen Krankenhäusern, Herbergen, Kollegs, Asylen, Gefängnissen und anderen gleichartigen Anstalten des Staates, der Gemeinden und Wohlfahrtseinrichtungen, die für diesen Zweck keine Kapelle und keinen eigenen Gottesdienst haben, sicherzustellen, hat der Ortsgeistliche und der kirchenbehördlich beauftragte Priester zu solchen Anstalten freien Zutritt, wobei jedoch etwaige Anstaltsordnungen - außer in Dringlichkeitsfällen - zu beachten sind. +)

Art. XVIII

Die Portugiesische Republik garantiert den Truppen zu Lande, zu Wasser und in der Luft in Kriegszeiten ++) seelsorgerliche Betreuung und wird zu diesem Zweck eine Gruppe von Militärkaplänen aufstellen, die im Offiziersrang stehen sollen.

Der Bischof, der die Funktionen eines Militärbischofs wahrnehmen soll, wird vom Hl. Stuhl im Einvernehmen mit der Regierung ernannt.

Für Kolonialfeldzüge kann zum Militärbischof ein Ordinarius ernannt werden, der seinen Sitz in der betreffenden Kolonie hat.

Der Militärbischof kann im Einvernehmen mit der Regierung einen Generalvikar ernennen.

Die Militärkapläne sollen vom Militärbischof unter den für seelsorgerlichen Beistand geeigneten Geistlichen im Einvernehmen mit der Regierung ausgewählt werden.

Die Militärkapläne haben für ihre Truppen pfarrherrliche Jurisdiktion und genie-

+) Ital. '...senza pregiudizio dell'osservanza dei rispettivi regolamenti, salvo il caso di urgenza. 'W e n z e l a. a. O. S. 287 übersetzt unrichtig 'ohne Rücksicht auf das jeweilige Reglement, außer im Ausnahmefalle.'

++) Ital. 'in tempo di guerra', portug. 'em campanha'; W e n z e l a. a. O. S. 287 läßt diese Einschränkung - offenbar versehentlich - in der Übersetzung fort.

ßen hinsichtlich ihrer religiösen Pflichten die Vorrechte und Befreiungen des kanonischen Rechts.

Art. XIX

Der Staat wird Vorsorge treffen, daß allen Katholiken, die in seinen Diensten stehen oder Mitglieder seiner Organisationen sind, die regelmäßige Erfüllung ihrer religiösen Pflichten an Sonn- und Feiertagen möglich ist.

Art. XX

Die Vereinigungen und Organisationen der Kirche können ungehindert den staatlichen Schulen gleichartige Privatschulen errichten und unterhalten, die in den Grenzen des allgemeinen Rechts staatlicher Kontrolle unterstellt werden und, in den nämlichen Grenzen, staatlich unterstützt und offiziell anerkannt werden können.

Die religiöse Unterweisung in privaten Schulen und Kursen bedarf keiner staatlichen Genehmigung und kann von der Kirchenbehörde oder ihren Beauftragten nach freiem Ermessen erteilt werden.

Frei ist auch die Gründung von Seminaren und sonstigen Instituten zur Bildung oder (zur Pflege) hoher kirchlicher Kultur. Ihre innere Verwaltung unterliegt keiner staatlichen Aufsicht. Nichtsdestoweniger müssen dem Staat die verwendeten Bücher über nichtphilosophische und nichttheologische Sachgebiete bekanntgegeben werden. Die zuständigen Kirchenbehörden werden dafür sorgen, daß bei der Erteilung der einschlägigen Fächer, so bei dem Geschichtsunterricht, den berechtigten vaterländischen portugiesischen Gefühlen Rechnung getragen wird.

Art. XXI

Der vom Staat in den öffentlichen Schulen erteilte Unterricht wird nach den Prinzipien der christlichen Lehre und Moral, wie sie im Lande Brauch sind, ausgerichtet sein. Demgemäß wird in den öffentlichen Grund-, Komplementär- und Mittelschulen Unterricht in katholischer Religion und Moral an alle Schüler erteilt werden, deren Eltern oder Erziehungsberechtigte kein Befreiungsgesuch gestellt haben.

In den Asylen, Waisenhäusern, Anstalten und behördlichen Heimen für die Erziehung, Umerziehung oder Besserung Minderjähriger wird, soweit sie dem Staate unterstehen, katholischer Religionsunterricht erteilt und die Ausübung seiner Lehren gesichert werden.

Die Bücher für den katholischen Religionsunterricht müssen von der Kirchenbehörde gebilligt und die Unterrichtskräfte vom Staat in Übereinstimmung mit ihr ernannt sein; keinesfalls kann dieser Unterricht von Personen erteilt werden, die die Kirchenbehörde nicht als geeignet gebilligt hat.

Art. XXII

Der Portugiesische Staat anerkennt die bürgerlichen Rechtsfolgen einer in Übereinstimmung mit den Kirchengesetzen erfolgten Eheschließung unter der Bedingung, daß die Aufzeichnung über die Eheschließung in das zuständige Familienstandsregister überschrieben worden ist.

Die Aufgebote für Trauungen werden nicht nur in den betreffenden Pfarrkirchen, sondern auch bei der zuständigen Stelle des Standesamtes erfolgen.

Ehen 'in articulo mortis', bei bevorstehender Entbindung oder solche Ehen, deren sofortige Einsegnung vom Ordinarius wegen schweren sittlichen Notstandes eigens erlaubt ist, dürfen ohne vorhergehendes Aufgebot geschlossen werden.

Der Geistliche wird der zuständigen Stelle des Standesamts innerhalb von drei Tagen einen Aktenauszug der Aufzeichnung über die Eheschließung zum Zwecke der Übertragung übermitteln. Die Eintragung muß innerhalb von zwei Tagen erfolgen und vom betreffenden Beamten am folgenden Tag mit Angabe des Eintragsdatums dem Geistlichen mitgeteilt werden.

Der Geistliche, der ohne schwerwiegende Gründe die Übermittlung des Aktenauszuges innerhalb der Frist unterläßt, muß mit der Strafe für qualifizierten Ungehorsam belegt werden, und der Regierungsbeamte, der die Eintragung nicht in der vorgeschriebenen Frist vornimmt, wird mit der für den Staatsdienst gesetzlich vorgesehenen Strafe belegt werden.

Art. XXIII

Die Eheschließung zieht alle zivilrechtlichen Wirkungen vom Datum der Trauung an nach sich, falls die Übertragung innerhalb einer Frist von sieben Tagen bewirkt ist. Andernfalls beginnen die Wirkungen Dritten gegenüber erst vom Datum der Übertragung an.

Der Tod eines oder beider Ehegatten steht der Übertragung nicht entgegen.

Art. XXIV

In Übereinstimmung mit dem Wesensgehalt der katholischen Ehe versteht es sich, daß die Ehegatten durch die Feiern der kanonischen Eheschließung auf die zivilrechtliche Möglichkeit der Ehescheidung verzichten werden, weshalb diese von den zivilen Gerichten auf katholisch geschlossene Ehen nicht angewendet werden darf.

Art. XXV

Die Anerkennung der Gründe für die Nichtigkeit einer katholischen Ehe und der Dispens von einer geschlossenen und nicht vollzogenen Ehe ist den zuständigen kirchlichen Gerichten und Ressorts vorbehalten.

Die Entscheidungen und Beschlüsse dieser Ressorts und Gerichte werden, wenn sie rechtskräftig geworden sind, dem höchsten Tribunal der Apostolischen Signatur zur Überprüfung vorgelegt und werden dann, mit den betreffenden Beschlüssen des Tribunals, auf diplomatischem Wege dem örtlich zuständigen staatlichen Appellationsgerichtshof vorgelegt. Dieser erklärt sie für vollstreckbar und ordnet ihre Eintragung am Rand des betreffenden Aktes im Familienstandsregister an.

Art. XXVI

Die portugiesischen Kolonien werden kirchlich in Diözesen und autonome Missionsbezirke auf gegliedert. In einzelnen von ihnen können von den zuständigen Prälaten im Einvernehmen mit der Regierung Missionsdirektorate errichtet werden. Die Grenzen der Diözesen und Missionsbezirke sollen, soweit möglich, in Übereinstimmung mit der verwaltungsmäßigen Gliederung festgelegt werden.

Art. XXVII

Das religiöse Leben und das missionarische Apostolat in den Diözesen werden von dem residierenden Bischof, in den Missionsbezirken von den Missionskörperschaften gewährleistet.

Die anerkannten Missionsvereine werden im portugiesischen Mutterland oder auf den zugehörigen Inseln Ausbildungsheime und Niederlassungen für ihr Missionspersonal errichten. Diese Anstalten bilden jeweils ein Institut für sich, soweit sie einer Körperschaft gehören, und werden aus dem Haushalt für das Mutterland unterstützt.

Den Diözesen und Missionsbezirken, den anderen kirchlichen Gemeinwesen und religiösen Instituten in den Kolonien, ebenso den Missionsinstituten für beide Geschlechter, die im portugiesischen Mutterland oder auf den Inseln errichtet werden, wird Rechtspersönlichkeit zuerkannt.

Die Diözesen und Missionsbezirke werden staatliche Unterstützung erhalten.

Art. XXVIII

Die Oberhirten der Diözesen und Missionsbezirke können, wenn portugiesische Missionare nicht in genügender Zahl zur Verfügung stehen, im Einvernehmen mit dem Hl. Stuhl und der Regierung ausländische Missionare anfordern, welche in den Missionen portugiesischer Missionsvereine unter der Bedingung zugelassen werden, daß sie ihre Unterwerfung unter die Gesetze und Gerichte Portugals erklären. Diese Unterwerfung wird so gehandhabt werden wie sie Geistlichen zukommt.

Wenn in den einzelnen Diözesen oder Missionsbezirken neue Missionsdirektorate errichtet werden, so soll die Ernennung der betreffenden Direktoren, sofern portugiesische Staatsbürger nicht zur Verfügung stehen, nur nach Anhörung der portu-

giesischen Regierung vorgenommen werden.

Alle Missionare des weltlichen Klerus und der Orden, Staatsangehörige wie Ausländer, unterstehen völlig der ordentlichen Jurisdiktion der Prälaten der Diözesen und Missionsbezirke, soweit sich ihre Tätigkeit auf Missionsarbeit bezieht.

Art. XXIX

Die Bestimmungen des Konkordats vom 21. Februar 1857, soweit sie im Konkordat vom 23. Juni 1886 bestätigt wurden, und diejenigen des Konkordats vom 23. Juni 1886 bleiben in Kraft, soweit sie nicht von späteren Abkommen berührt worden sind, insbesondere von denen vom 15. April 1928, vom 11. April 1929 und von diesem Konkordat.

Art. XXX

Wenn sich irgendwelche Zweifel an der Auslegung dieses Konkordats ergeben sollten, so werden der Hl. Stuhl und die Portugiesische Regierung in beiderseitigen Einvernehmen eine freundschaftliche Lösung suchen.

Art. XXXI

Dieses Konkordat, dessen Wortlaut in portugiesischer und italienischer Sprache gleiche Geltung hat, wird ratifiziert werden und nach Austausch der Ratifikationsurkunden in Kraft treten mit Ausnahme der Teile, deren Ausführung von einer ergänzenden inneren Gesetzgebung der Portugiesischen Republik abhängt und die erst mit diesen Gesetzen selbst in Kraft treten. Das Inkrafttreten dieser Teile soll nicht später als zwei Monate nach der Ratifikation erfolgen.

In zweifacher Ausfertigung

Vatikanstadt, den 7. Mai 1940

gez. L. Card. MAGLIONE
 EDUARDO AUGUSTO MARQUES
 MARIO DE FIGUEIREDO
 VASCO FRANCISCO CAETANO DE
 QUEVEDO

' + '

LEBENS LAUF

Geboren am 13. Mai 1932 in München, aufgewachsen in Weilburg an der Lahn, verbrachte ich dort die Volksschul- und die ersten Gymnasialjahre. In den Nachkriegsjahren, die für mich unter dem Eindruck einer wiedererstehenden Jugendbewegung standen, besuchte ich das Goethe-Realgymnasium in Wetzlar. Nach dem Abitur 1952 begann ich, an der Johann-Wolfgang-Goethe-Universität in Frankfurt Rechtswissenschaften zu studieren. Im Frühjahr 1953 schickte mich die Juristische Fakultät Frankfurt als Stipendiat an die Universität Pisa, wo ich Vorlesungen vor allem bei Professor Lorenzo M o s s a hörte. Das Wintersemester 1954/55 war völkerrechtlichen Studien an der Ludwig-Maximilian-Universität München gewidmet. Wieder in Frankfurt, beteiligte ich mich in den folgenden Semestern an den kirchenrechtlichen und rechtsgeschichtlichen Seminaren von Professor Dr. E r l e r , dem ich die wesentlichsten Anregungen meiner Studienzeit verdanke. Im August 1957 bestand ich in Frankfurt das Referendarexamen. Nach München zurückgekehrt, nahm ich den Vorbereitungsdienst und zugleich eine Tätigkeit im juristischen Lektorat des C. H. Beck-Verlages auf. Eine Studienreise nach Lissabon im Herbst 1958 diente der Promotionsvorbereitung. Am 13. April 1962 legte ich in München die große juristische Staatsprüfung ab.

München, im August 1962

Thomas Kreppel



